

РЕШЕНИЕ

Дело №88

20 октября 2011

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Сапунов Д.Н. заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю;

Члены Комиссии:

Мягкова В.Д. – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю;

Лазебный А.Ю. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю,

рассмотрев дело №88 по признакам нарушения ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

26 мая 2011года Инспекцией Ставропольского УФАС России была проведена плановая проверка ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства, по итогам которой был составлен Акт проверки №104.

По итогам проверки инспекцией было установлено, что в действиях ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» установлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» что выразившиеся в навязывании невыгодных условий контрагентам по договорам:

1. включение в условия договора энергоснабжения пунктов не предусмотренных действующими правилами:

- абзаца 5 пункта 2.2.1 договоров энергоснабжения содержащего условие о введении частичного или полного ограничения режима потребления электроэнергии с соответствующим предупреждением в случаях: за не допуск представителей гарантирующего поставщика и сетевой организации к средствам учета, к электроустановкам «Абонента».

- пункта 2.2.3 договоров энергоснабжения предусматривающего обязанность потребителя обеспечивать беспрепятственный доступ в любое время суток работников «Гарантирующего поставщика», представителей сетевой организации к средствам коммерческого учета, и к электроустановкам, находящимся на

балансе «Абонента», для контроля режима потребления электроэнергии, обследования электрохозяйства «Абонента», и предотвращения безучетного потребления электроэнергии;

2. по договору технологического присоединения к электрическим сетям в части приложения к договору, а именно включение в технические условия на технологическое присоединение энергопринимающих устройств условия по типу и производителю прибора учета.

Вышеуказанные факты, свидетельствуют о нарушении п.3 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции», а именно навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Учитывая вышеизложенное, в отношении ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» было возбуждено дело №88 о нарушении антимонопольного законодательства, по признакам нарушения п.3 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся 1. включение в условия договора энергоснабжения пунктов не предусмотренных действующими правилами:

- абзаца 5 пункта 2.2.1 договоров энергоснабжения содержащего условие о введении частичного или полного ограничения режима потребления электроэнергии с соответствующим предупреждением в случаях: за не допуск представителей гарантирующего поставщика и сетевой организации к средствам учета, к электроустановкам «Абонента».

- пункта 2.2.3 договоров энергоснабжения предусматривающего обязанность потребителя обеспечивать беспрепятственный доступ в любое время суток работников «Гарантирующего поставщика», представителей сетевой организации к средствам коммерческого учета, и к электроустановкам, находящимся на балансе «Абонента», для контроля режима потребления электроэнергии, обследования электрохозяйства «Абонента», и предотвращения безучетного потребления электроэнергии;

2. по договору технологического присоединения к электрическим сетям в части приложения к договору, а именно включение в технические условия на технологическое присоединение энергопринимающих устройств условия по типу и производителю прибора учета.

На рассмотрении дела представители ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» пояснили следующее:

По вопросу содержания в пунктах договора энергоснабжения признаков нарушения антимонопольного законодательства. В соответствии с

законодательством, к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным Гражданским кодексом Российской Федерации, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними (пункт 3 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации),- стороны прописали данное требование закона в пункте 1.3 договора энергоснабжения: «Гарантирующий поставщик» и «Абонент» в отношении по энергоснабжению электрической энергией руководствуются действующими: Гражданским кодексом Российской Федерации, Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, положениями законов и нормативно-правовых актов об энергоснабжении, решениями государственного органа по регулированию цен(тарифов), настоящим договором и другими нормативными документами, введенными в действие в установленном порядке».

То есть при подписании сторонами договора энергоснабжения применялся как Гражданский кодекс, так и другие нормативно-правовые акты в области энергетики.

В соответствии с пунктом 4 статьи 37 ФЗ «Об электроэнергетике», отношения по договору энергоснабжения регулируются утверждаемыми Правительством Российской Федерации основными положениями функционирования розничных рынков в той части, в которой Гражданский кодекс Российской Федерации допускает принятие нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения.

В пункте 2 статьи 3 Гражданского кодекса РФ установлено правило, что приоритет при коллизии между нормами ГК РФ и иных ФЗ имеют нормы ГК РФ. Следовательно, с формально-юридической точки зрения ГК имеет приоритет над иными Федеральными законами. Согласно Гражданского кодекса Российской Федерации: условия договора определяются по усмотрению сторон (пункт 4 статьи 421); договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами, действующими в момент его заключения (пункт 1 статьи 422); перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон... (пункте 2 статьи 546). О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента.

Основная обязанность потребителя - оплата принятой им энергии по установленным тарифам и нерегулируемым ценам. Согласно п. 1 ст. 544 ГК «оплате подлежит фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашениями сторон».

Одной из особенностей договора энергоснабжения является то, что обязанности абонента перед энергоснабжающей организацией после получения энергии и ее оплаты не заканчиваются. В соответствии со ст. 539 ГК РФ на абонента возлагается обязанность по соблюдению предусмотренного договором режима потребления энергии.

Исходя из этого, права и обязанности у сторон по этому договору появляются с момента достижения соглашения по всем существенным условиям договора.

В соответствии со ст.ст. 435,438 ГК РФ после направления ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» в адрес своих абонентов оферты – предложения заключить договор, пункты 2.2.1 и 2.2.3 всех договоров энергоснабжения подписаны потребителями без разногласий, то есть в действиях ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившееся в навязывании невыгодных условий по договорам энергоснабжения не имеются.

Пункт 161 Основных положений содержит случаи, в которых может вводиться ограничение режима потребления электроэнергии, все они включены в текст договора.

А по соглашению сторон установлено дополнительное право гарантирующего поставщика по ограничению режима потребления в случае недопуска представителей гарантирующего поставщика и сетевой организации к средствам учета, к электроустановкам «Абонента».

Право гарантирующего поставщика проводить проверки соблюдения потребителями условий заключенных договоров, определяющих порядок учета поставляемой электрической энергии, а также наличия у потребителей оснований для потребления электрической энергии предусмотрено пунктом 151 Основных положений. В случае выявления фактов безучетного потребления электрической энергии допускается отказ гарантирующего поставщика от исполнения обязательств по поставке электрической энергии потребителю, допустившему такое нарушение, путем введения в установленном порядке полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии.

Для осуществления данного права в договоре энергоснабжения (пункт 2.3.3.) прописано об обязанности потребителя обеспечить беспрепятственный доступ в любое время суток работников «Гарантирующего поставщика» для контроля режима потребления электроэнергии, обследования электрохозяйства «Абонента», и предотвращения безучетного потребления электроэнергии, при этом не умаляются требования пункта 71 Основных положений, об обеспечении периодического (не чаще 1 раза в месяц) доступа уполномоченных представителей гарантирующего поставщика, которые исполняются в соответствии с пунктом 1.3 договора энергоснабжения.

На основании выше изложенного, пункты 2.2.1, 2.3.3 договора энергоснабжения соответствуют нормам материального права и не содержат признаки нарушения установленного порядка оказания услуг энергоснабжения.

По существу замечаний по содержанию технических условий - «в технических условиях на технологическое присоединение энергопринимающих устройств содержатся условия по типу и производителю прибора учета, что не предусмотрено действующим законодательством и имеет признаки нарушения антимонопольного законодательства». Все разработанные технические условия (приложения к договорам техприсоединения) содержат требования к классу точности прибора учета в соответствии с действующим законодательством. Формулировка «Рекомендуется использовать электронный счетчик типа СЕ 304 (или аналогичные) производства ОАО «Концерн Энергомера» не является условием (обязательным требованием) и носит только рекомендательный характер. Рекомендация основана на практике применения различных типов приборов учета.

По результатам данной проверки, учитывая мнение Управления ФАС по Ставропольскому краю, ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» внесены следующие изменения: В типовые технические условия добавлена следующая фраза: «Рекомендуется использовать электронные счетчики типа СЕ 304 производства ОАО «Концерн Энергомера» или аналогичные других производителей». Из публичного договора энергоснабжения исключен абзац 5 пункта 2.2.1, предусматривающий право гарантирующего поставщика приостановить исполнение обязательств по договору путем введения частичного или полного ограничения режима потребления электроэнергии с соответствующим предупреждением в случаях: недопуска представителей гарантирующего поставщика и сетевой организации к средствам учета, к электроустановкам «Абонента».

Рассмотрев материалы дела, и выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, комиссия установила следующее.

ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» является энергосбытовой организацией, осуществляющей продажу электрической энергии потребителям Ставропольского края, в том числе населению. В соответствии с постановлением Региональной энергетической комиссии Ставропольского края №23 от 16.10.2006 года «О гарантирующих поставщиках электрической энергии на территории Ставропольского края» ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» является гарантирующим поставщиком в границах балансовой принадлежности электрических сетей ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро», к которым присоединены потребители в установленных вышеуказанным постановлением населенных пунктах Ставропольского края.

Доводы ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» управление отвергает по следующим основаниям: Договор энергоснабжения для потребителей до 750 кВА, договор энергоснабжения для потребителей присоединенной мощностью свыше 750 кВА, договор энергоснабжения для потребителей, финансируемых из бюджета, государственный контракт (договор) (далее договоры электроснабжения), содержат в себе признаки нарушения установленного порядка оказания услуг энергоснабжения, а именно:

Абзац 5 пункта 2.2.1 договора содержит право гарантирующего поставщика приостановить исполнение обязательств по договору путем введения частичного или полного ограничения режима потребления электроэнергии с соответствующим предупреждением в случаях: не допуска представителей гарантирующего поставщика и сетевой организации к средствам учета, к электроустановкам «Абонента».

Пункт 161 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утв. постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 года №530 (далее Основные положения №530), который имеет приоритет по отношению к нормам Гражданского кодекса РФ, регулирующим вопросы энергоснабжения (статья 548 ГК РФ), содержит исчерпывающий перечень оснований ограничения режима подачи энергии, который не предусматривает ограничение режима потребления энергии в приведенных выше случаях.

Пункт 2.3.3 договора предусматривает обязанность потребителя обеспечивать беспрепятственный доступ в любое время суток работников «гарантирующего

поставщика», представителей сетевой организации к средствам коммерческого учета, и к электроустановкам, находящимся на балансе «Абонента», для контроля режима потребления электроэнергии, обследования электрохозяйства «Абонента», и предотвращения безучетного потребления электроэнергии.

Частью 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

При этом в соответствии с пунктом 151 Основных положений №530 субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и сетевые организации, вправе проводить проверки соблюдения потребителями условий заключенных договоров, определяющих порядок учета поставляемой электрической энергии, а также наличия у потребителей оснований для потребления электрической энергии.

Согласно пункту 71 Основных положений №530 в целях надлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии) покупателем должен быть обеспечен учет электрической энергии в соответствии с разделом XII Правил. В случае если объем фактически потребленной электрической энергии и услуг по ее передаче определяется с использованием приборов учета, в договоре энергоснабжения (договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии) определяются условие об обязательности обеспечения периодического (не чаще 1 раза в месяц) доступа уполномоченных представителей гарантирующего поставщика и (или) сетевой организации, к сетям которой присоединены энергопринимающие устройства потребителя и которая является стороной в заключаемом договоре либо представляет интересы гарантирующего поставщика, к приборам учета для цели проверки условий их эксплуатации и сохранности, снятия контрольных показаний.

В случае выявления оснований, предусмотренных пунктом 161 Основных положений №530, субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в порядке, установленном Правилами, вправе вводить ограничение режима потребления электрической энергии потребителю.

В соответствии с пунктом 1.2.2 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных приказом Минэнерго России от 13.01.2003 №6 (далее - Правил технической эксплуатации электроустановок), потребитель обязан обеспечить содержание электроустановок в работоспособном состоянии и их эксплуатацию в соответствии с требованиями настоящих Правил, правил безопасности и других нормативно-технических документов, надежность работы и безопасность эксплуатации электроустановок.

В зависимости от объема и сложности работ по эксплуатации электроустановок, согласно пункту 1.2.1 Правил технической эксплуатации электроустановок, у Потребителей создается энергослужба, укомплектованная соответствующим по

квалификации электротехническим персоналом. При этом, допускается проводить эксплуатацию электроустановок по договору со специализированной организацией.

Государственный надзор за соблюдением требований Правил технической эксплуатации электроустановок в соответствии с пунктом 1.2.11 осуществляется органами государственного энергетического надзора.

В настоящее время согласно пункту 5.3.1.6. постановления Правительства Российской Федерации от 30.07.2004 №401 «О Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору», контроль и надзор за соблюдением в пределах своей компетенции требований безопасности в электроэнергетике (технический контроль и надзор в электроэнергетике) осуществляет Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Таким образом, право гарантирующего поставщика, сетевых организаций предусмотренное пунктом 2.3.3, противоречит вышеуказанным нормативным (ненормативным) актам.

В соответствии с частью 1 статьей 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Действия ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» по включению условий в типовые договора: «Договор энергоснабжения для потребителей до 750 кВА, договор энергоснабжения для потребителей присоединенной мощностью свыше 750 кВА, договор энергоснабжения для потребителей, финансируемых из бюджета, государственный контракт (договор)», а именно пунктов 2.2.1. и 2.3.3, условия которые являются невыгодными для всех потребителей юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, так как гарантирующий поставщик не наделен правом прекращать поставку электрической энергии за не допуск представителей гарантирующего поставщика и сетевой организации к средствам учета, к электроустановкам «Абонента» и осуществлять проверки соблюдения потребителем требований технической эксплуатации электроустановок, нарушают пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Неотъемлемой частью договора технологического присоединения энергопринимающих устройств являются технические условия. При анализе

технических условий было установлено, что ТУ содержат условия следующего характера: «Рекомендуется использовать электронный счетчик типа СЕ 304 (или аналогичный) производства ОАО «Концерн Энергомера».

Пунктом 141 Основных положений №530 предусмотрено, что для учета электрической энергии, потребляемой гражданами-потребителями, а также иными потребителями, присоединенными к электрическим сетям напряжением 0,4 кВ и ниже, используются приборы учета класса точности 2,0 и выше. При присоединении к электрическим сетям напряжением 0,4 кВ и ниже новых энергопринимающих устройств потребителей, за исключением граждан-потребителей, устанавливаются приборы учета класса точности 1,0 и выше.

Для учета электрической энергии, потребляемой потребителями, владеющими на праве собственности или ином законном основании энергопринимающими устройствами, присоединенная мощность которых не превышает 750 кВ·А, используются приборы учета класса точности 2,0 и выше. При замене выбывших из эксплуатации приборов учета, а также при присоединении новых энергопринимающих устройств таких потребителей устанавливаются приборы учета (в том числе включенные в состав автоматизированной системы учета электрической энергии, обеспечивающей удаленное снятие показаний приборов) класса точности 1,0 и выше для точек присоединения к сетям напряжения от 6 до 35 кВ и класса точности 0,5S и выше для точек присоединения к сетям напряжения 110 кВ и выше.

Для учета электрической энергии, потребляемой потребителями, владеющими на праве собственности или ином законном основании энергопринимающими устройствами, присоединенная мощность которых превышает 750 кВ·А, используются приборы учета, позволяющие измерять почасовые объемы потребления электрической энергии, класса точности 1,0 и выше, а в случае их отсутствия - приборы учета класса точности не ниже 2,0 при условии определения почасовых объемов потребления электрической энергии расчетным путем. При замене выбывших из эксплуатации приборов учета, а также при присоединении к электрической сети новых энергопринимающих устройств, мощность которых превышает 750 кВ·А, устанавливаются приборы учета, позволяющие измерять почасовые объемы потребления электрической энергии, класса точности 0,5S и выше, в том числе включенные в состав автоматизированной измерительной системы коммерческого учета.

Следовательно, при формировании ТУ сетевая организация может указать только класс точности прибора учета, а не его тип, и не конкретного производителя.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования

о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Следовательно, включение в технические условия на технологическое присоединение к электрическим сетям сведения о производителе прибора учета, ограничивает право потребителя самостоятельно выбрать производителя прибора учета, что не допускается пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, в действиях ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» по включению в технические условия сведения о производителе прибора учета имеются признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В рамках рассмотрения дела ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» с 01.07.2011г. внесены следующие изменения: В типовые технические условия добавлена следующая фраза: «Рекомендуется использовать электронные счетчики типа СЕ 304 производства ОАО «Концерн Энергомера» или аналогичные других производителей». Из публичного договора энергоснабжения исключен абзац 5 пункта 2.2.1, предусматривающий право гарантирующего поставщика приостановить исполнение обязательств по договору путем введения частичного или полного ограничения режима потребления электроэнергии с соответствующим предупреждением в случаях: недопуска представителей гарантирующего поставщика и сетевой организации к средствам учета, к электроустановкам «Абонента»; из пункта 2.3.3 исключена фраза «доступ в любое время суток».

Таким образом, Комиссия пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, ввиду добровольного устранения допущенных нарушений.

Руководствуясь статьями 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В связи с добровольным устранением нарушения ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», производство по делу №88 прекратить.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.