

РЕШЕНИЕ

«20» ноября 2013 года

г. Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена: 08.11.2013.

Решение изготовлено в полном объеме: 20.11.2013.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель - Бугаев Д.В.	– руководитель Архангельского УФАС России; – заместитель начальника отдела
Член комиссии- Спирина Т.А.	антимонопольного контроля Архангельского УФАС России; – специалист - эксперт отдела
Член комиссии- Куницын А.С.	антимонопольного контроля Архангельского УФАС России; – специалист - эксперт отдела
Член комиссии- Шарыгина Е.С.	антимонопольного контроля Архангельского УФАС России.

в присутствии:

представителей ООО «ПоллиМед» - <.....> (доверенность <.....>), <.....> (доверенность <.....>),

директора ООО «Кольти» - <.....>.

рассмотрев дело № 23-13, возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, в отношении общества с ограниченной ответственностью «Кольти» (далее – ООО «Кольти», Общество) (пр. Чумбарова - Лучинского, д. 10, к. 1, г. Архангельск, 163000), выразившегося в отказе от выдачи ООО «ПоллиМед» акта разграничения балансовой принадлежности электрических сетей,

**УСТАНОВИЛА:**

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России, Управление) на рассмотрении находилось заявление (вх. № 3435 от 13.06.2013) от ООО «ПоллиМед» о нарушении ООО «Кольти» (далее – Общество), по мнению заявителя, антимонопольного законодательства, выразившемся в оплате услуг за поставку электроэнергии Обществу, а не ОАО «Архэнергосбыт», в том числе в непредставлении акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей.

Из представленных в Управление материалов следует, что ООО «ПоллиМед» является собственником нежилого помещения площадью 272,9 кв.м., которое расположено в здании по адресу: г. Архангельск, ул. Чумбарова – Лучинского, д. 10, к.1 (свидетельство о государственной регистрации права от 19.03.2012 29 – АК № 693639).

ООО «ПоллиМед» получен от ООО «Кольти» договор на обслуживание помещений на 2012, 2013 гг. Однако, ООО «ПоллиМед» со своей стороны договор не подписало и направило в ООО «Кольти» протокол разногласий, не согласившись с ценой договора и тем, что оплата услуг за поставку электроэнергии производится через ООО «Кольти», а не напрямую через ОАО «Архэнергосбыт».

Основываясь на обязанности нести расходы по содержанию и ремонту общего имущества здания, а также за поставку электроэнергии ООО «ПоллиМед» оплачивало счета ООО «Кольти», что подтверждается платежными поручениями.

В ОАО «Архэнергосбыт» пояснили, что для заключения договора на прямые расчеты между поставщиком и получателем электроэнергии ООО «ПоллиМед» необходимо предоставить акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей.

В связи с этим, 08.05.2013 ООО «ПоллиМед» обратилось в ООО «Кольти» с заявлением выдать акт разграничений балансовой принадлежности электрических сетей для заключения договора энергоснабжения с энергосбытовой организацией (№ 10-02 от 08.05.2013). В ответ ООО «Кольти» сообщило, что акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей выдать не может (письмо от 05.06.2013 № 08).

Дополнительно ООО «ПоллиМед» сообщило Управлению, что распределительный щит и счетчик учета потребляемой электроэнергии находится в подвале здания (электрощитовая), которые являются общедомовым имуществом. ООО «ПоллиМед» за счет собственных средств провело в свой офис от электрощитовой здания электрическую сеть, что подтверждается однолинейной схемой электроснабжения и актом выполненных работ.

Таким образом, ООО «Кольти» в ответе на письмо от 08.05.2013 № 10-02 отказало ООО «ПоллиМед» в выдаче акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с приложением однолинейной схемы энергоснабжения с указанием точек поставки и границ балансовой принадлежности электрических сетей, предложив сначала подписать ранее направленный проект договора электроснабжения.

ООО «Кольти» пояснило Управлению, что ООО «ПоллиМед» является одним из 14

собственников помещений вышеуказанного административного здания. Площадь всего здания - 3532,5 кв.м., площадь помещений ООО «ПоллиМед» - 272,9 кв.м.

Сроки оплаты за электроэнергию в договоре на обслуживание помещений предусмотрены договором энергоснабжения от 30.12.2011 № 1-02960, заключенного между ООО «Кольти» и ОАО «Архэнергосбыт».

Согласно п. 6.2 раздела 6 договора энергоснабжения, ООО «Кольти» обязано в течение 5 дней после получения счета производить 100 % предоплату от заявленного объема потребляемой электроэнергии. При несвоевременной оплате ОАО «Архэнергосбыт» вводит ограничение режима электропотребления путем отключения (п.7.3 раздела 7 договора).

По данному виду коммунальной услуги в проекте договора на обслуживание помещений предусмотрена оплата промежуточного платежа до 25 числа текущего месяца.

ООО «Кольти» обслуживает два ввода, предназначенных для электроснабжения от сетевой организации ООО «Трансэлектро», пять общедомовых электросчетчиков, два распределительных щита. Электросчетчик ООО «ПоллиМед» находится в помещении электрощитовой, которое является собственностью ООО «Кольти». Поступающая электроэнергия ООО «ПоллиМед» проходит через общедомовые счетчики.

Таким образом, не согласившись с вышеуказанными действиями ООО «Кольти», ООО «ПоллиМед» обратилось с жалобой в Архангельское УФАС России на действия ООО «Кольти», выразившиеся в отказе выдать ООО «ПоллиМед» акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности в нарушение, по мнению ООО «ПоллиМед», части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

Проверка по заявлению показала следующее:

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу пункта 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к естественно-монопольным видам деятельности.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35 - ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) под услугами по передаче электрической энергии следует понимать комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно - технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с требованиями технических регламентов.

Отнесение юридических лиц к субъектам естественных монополий связано с фактом осуществления этой деятельности.

Пунктом 4.2.6 Правил устройства электроустановок ПУЭ, утвержденных приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 08.07.2002 № 204, установлено, что трансформаторная подстанция - электроустановка, предназначенная для приема, преобразования и распределения энергии и состоящая из трансформаторов, РУ, устройств управления, технологических и вспомогательных сооружений.

Электроснабжение вышеуказанного здания осуществляется через объекты электросетевого хозяйства, которые принадлежат ООО «Кольти» (письмо от 26.06.2013 № 09).

На основании акта разграничения балансовой принадлежности электрических сетей от 06.03.2012 № 565/17, заключенного между ООО «Кольти» и ООО «Трансэлектро», определена точка поставки – граница раздела балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности – по ВРУ 0,4 кВ нежилого здания ООО «Кольти» на контактах подключения 2 КЛ - 0,4 кВ, отходящих к РУ – 0,4 кВ ТП № 565.

Собственники и владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединены к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающие устройства потребителей, могут осуществлять фактические действия по обеспечению перетока электрической энергии, как действия по транспортировке электрической энергии, без установления соответствующего тарифа органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Таким образом, в рассматриваемом случае деятельность субъектов, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, квалифицируется как оказание услуг по обеспечению беспрепятственного перетока электрической энергии на безвозмездной основе по объектам электросетевого хозяйства, принадлежащим им на праве собственности или на ином законном основании.

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В данном случае, по мнению ООО «ПоллиМед», Обществу причинен вред, который выразился во включении в статью затрат вознаграждения за услуги управления. Вознаграждение за услуги управления не относятся к затратам, а являются доходом организации – ООО «Кольти» и, по мнению Общества, не должны быть указаны в смете в качестве рентабельности.

Кроме того, расходы по амортизации имущества (по мнению ООО «ПоллиМед» - внутренние коммунальные сети здания) возложены на других лиц, в том числе ООО «ПоллиМед». Данное обстоятельство противоречит статье 210 ГК РФ, где указано, что собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества.

Согласно статье 23 Закона о защите конкуренции антимонопольные органы уполномочены возбуждать и рассматривать дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с абзацем 2 пункта 2 постановления Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль за соблюдением Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии (далее - Правила недискриминационного доступа).

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26 Закона об электроэнергетике, владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе препятствовать перетоку электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов, в том числе заключению в отношении указанных устройств или объектов договоров энергоснабжения, и по требованию собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики в установленные законодательством Российской Федерации сроки обязаны предоставить или составить документы, подтверждающие технологическое присоединение и (или) разграничение балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства и энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики и ответственности сторон за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства.

ООО «ПоллиМед» неоднократно направляло письма ООО «Кольти» с просьбой выдать акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с приложением однолинейной схемы энергоснабжения с указанием точек поставки и границ балансовой принадлежности электрических сетей для заключения с ОАО «Архэнергосбыт» договора энергоснабжения.

Однако, ООО «Кольти» отказало в направлении такого акта и направило ООО «ПоллиМед» вышеуказанный проект договора электроснабжения.

В данном случае отказ ООО «Кольти» в выдаче акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, как следует из письма заявителя от 05.06.2013 № 08, направлен на препятствование перетоку электроэнергии на энергопринимающие устройства здания, что является нарушением пункта 6 Правил недискриминационного доступа.

На основании вышеизложенного Архангельским УФАС России 04.10.2013 в отношении ООО «Кольти» было возбуждено дело № 23-13 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» и пункта 6 Правил не дискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

В заседании Комиссии, состоявшемся 08.11.2013, представитель ООО «Кольти» сообщил, что Общество не препятствует перетоку электроэнергии потребителям, в том числе ООО «ПоллиМед», не требует платы за данный переток, не занимает доминирующего положения и не навязывает контрагенту (ООО «ПоллиМед») невыгодных для него условий. ООО «ПоллиМед» периодически задерживал оплату по счетам. Данное обстоятельство подтверждается направленными в адрес Управления копиями актов сверок задолженности. Из-за несвоевременной оплаты счетов ООО «Поллимед» у Общества образовывалась задолженность перед ОАО «Архэнергосбыт» по оплате за электрическую энергию и, как следствие, поступали уведомления о намерении отключить все здание от электрической энергии (копии данных уведомлений представлены в Архангельское УФАС России). Во избежание отключения всего здания от электрической энергии (по причине несвоевременной оплаты счетов ООО «ПоллиМед» за январь и февраль 2013 года) ООО «Кольти» отключило электроэнергию только данному хозяйствующему субъекту. Задолженность ООО «ПоллиМед» была погашена в течение часа, после чего поступление электроэнергии ООО «Кольти» было возобновлено.

В заседании Комиссии, состоявшемся 08.11.2013, представители ООО «ПоллиМед» подтвердили, что переток электрической энергии осуществляется ООО «Кольти» на безвозмездной основе. Кроме того, сообщили, что не оспаривают факт несвоевременной оплаты электрической энергии. Полагают, что нарушение со стороны ООО «Кольти» выразилось в непредставлении ООО «ПоллиМед» акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

**Рассмотрев представленную информацию, Комиссия Управления делает вывод о том, что ООО «Кольти» не является субъектом рынка предоставления услуг по передаче электроэнергии и субъектом естественной монополии, в связи с чем не может доминировать на таком рынке, а значит не нарушает требования статьи 10 Закона о защите конкуренции.**

Комиссия Управления полагает, что ООО «Кольти» не обладает признаками сетевой организации и на него не может быть возложена публичная ответственность за энергоснабжение части вышеуказанного здания, занимаемого в том числе ООО «ПоллиМед», в соответствии с законодательством об электроэнергетике.

Согласно части 1 статьи 10 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.

**Для квалификации действий ООО «Кольти» по названной статье должны быть доказаны как совершение хозяйствующим субъектом запрещенных действий, влекущих негативные последствия для конкуренции и ущемление интересов иных лиц, так и доминирующее положение указанного субъекта на соответствующем рынке.**

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» услуги по передаче электрической энергии - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями; территориальная сетевая организация является коммерческой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети.

Общие принципы и порядок обеспечения недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, а также оказания этих услуг определяют Правила недискриминационного доступа.

В пункте 6 указанных Правил установлено, что собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя.

Вместе с тем, переток электроэнергии представляет собой ее перемещение по линиям электропередач и другим объектам электросетевого хозяйства. Соблюдение запрета на препятствование перетоку становится обязанностью лица, владеющего объектами электросетевого хозяйства при определенных условиях, установленных Правилами недискриминационного доступа.

**При этом, согласно Постановлению Президиума ВАС РФ от 20.11.2012 № 2513/12 осуществление перетока на безвозмездной основе как соблюдение названного запрета не является услугой передачи электроэнергии в смысле статьи 3 Закона об электроэнергетике и статьи 4 Закона о естественных монополиях.**

Кроме того, пунктом 2 статьи 26 Закона об электроэнергетике установлено, что **оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг**, договор оказания этих услуг является публичным.

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или

взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

**Согласно определению услуги передачи электроэнергии при безвозмездном характере деятельности лиц, обеспечивающих беспрепятственный переток электроэнергии, товарного рынка в целях применения статьи 10 Закона о защите конкуренции не существует.**

**Невыполнение запрета на воспрепятствование перетоку электроэнергии, предусмотренного нормами Правил недискриминационного доступа, без доказательств доминирующего положения на товарном рынке и злоупотребления рыночной властью не может повлечь квалификацию действий по статье 10 Закона о защите конкуренции.**

Такие действия, нарушающие отраслевые правила, подлежат антимонопольному регулированию и контролю на основании норм Закона об электроэнергетике.

Кроме того, пунктом 2 статьи 26 Закона об электроэнергетике установлено, что обязательным условием оказания услуг по передаче электрической энергии покупателю является его участие в оптовом рынке или наличие у такого покупателя заключенного с производителем или иным поставщиком электрической энергии договора купли-продажи электрической энергии, исполнение обязательств по которому осуществляется надлежащим образом, в связи с чем для осуществления законного потребления электрической энергии Общество как потребитель должно заключить договор электроснабжения с энергоснабжающей организацией.

В ходе рассмотрения дела о нарушении ООО «Кольти» антимонопольного законодательства Комиссией Управления установлено, что у ООО «ПоллиМед» отсутствует договор поставки (купли – продажи) электрической энергии, заключенный с какой-либо энергоснабжающей организацией, что и не оспаривалось.

**Таким образом, Комиссия Управления полагает, что в данном случае ООО «Кольти» не является ни энергоснабжающей, ни энергосбытовой, ни сетевой организацией, оно оказывает коммунальные услуги по договорам, являясь потребителем электроэнергии, т.е. не является доминирующим хозяйствующим субъектом.**

Руководствуясь статьей 16 АПК РФ, применение положений статьи 10 Закона о защите конкуренции в отношении ООО «Кольти» противоречит выводам, изложенным в Постановлении Президиума ВАС РФ от 20.11.2012 № 2513/12. Ввиду этого, факт нарушения данной нормы вышеуказанного Закона со стороны Общества не нашел подтверждения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, пунктом 1 части 2 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Архангельского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 23-13,

**Р Е Ш И Л А:**

**Производство по делу № 23-13, возбужденному в отношении ООО «Кольти» (пр. Чумбарова - Лучинского, д. 10, к. 1, г. Архангельск, 163000), прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства, в том числе пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.**

*Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия или выдачи.*

**Председатель комиссии**

**Д.В. Бугаев**

**Члены комиссии**

**Т.А. Спирина**

**А.С. Куницын**

**Е.С. Шарыгина**

- [reshenie\\_po\\_delu\\_no\\_23-13.doc](#)