

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-01-10-04/321-ВО

о нарушении антимонопольного законодательства

« 16 » ноября 2009г.

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 30 октября 2009 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказом руководителя Волгоградского УФАС от 10.09.2009 г. № 218, в составе:

Косяк Т.В. – заместителя руководителя - начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

Гаджиевой А.В. – государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

Стрельникова Е.И. – старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

при участии в заседании:

Гринько К.А., представителя ИП Гринько Н.П., доверенность от 20 октября 2009 года, Кузнецова А.Е., представителя ООО «Волгоградоблэлектросбыт», доверенность б/н от 5 октября 2009 года,

Костровой Е.П., представителя ОАО «Волгоградэнергосбыт», доверенность № 12 от 31.12.2008 года,

Власенко Е.В., представителя ООО «Волгоградоблэлектросбыт», доверенность 07/02 от 25 декабря 2008 года.

рассмотрев дело № 09-01-10-04/321-ВО о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Волгоградоблэлектросбыт», расположенного по адресу: 400075 г. Волгоград, ул. Шопена, 13 пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».,

УСТАНОВИЛА:

14 мая 2009 года в Управление ФАС по Волгоградской области (далее - Управление) обратился Индивидуальный предприниматель Гринько Н.П. с заявлением о неправомерных действиях со стороны филиала ОАО «Волгоградоблэлектро» Филиала Суровикинские межрайонные электрические сети, выразившееся в отказе от подписания документов, подтверждающих разграничение электрических сетей по балансовой и эксплуатационной ответственности.

В ходе рассмотрения указанного выше заявления Управлением были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Волгоградоблэлектросбыт» в части необоснованного отказа от заключения договора поставки электрической энергии.

ООО «Волгоградоблэлектросбыт» Приказами № 79 от 25.07.2007 года, № 134 от 03.09.2008 года включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, по городу Волгограду и Волгоградской области с долей более 50 процентов (товар электроэнергия) в границах Волгоградской области по границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Волгоградоблэлектро», электрических сетей потребителей, присоединенных к сетям ОАО «Волгоградоблэлектро», и

электрических сетей субабонентов ОАО «Волгоградоблэлектро». Таким образом, у ООО «Волгоградоблэлектросбыт», на момент возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства имелись признаки доминирующего положения на рынке продажи электрической энергии в указанных выше границах. На заседании Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссии) представители сторон пояснили:

1) Представитель ИП Гринько Н.П.: «Договор с ООО «Волгоградоблэлектросбыт» на данный момент заключен. Но моей доверительнице было отказано в согласовании акта разграничения балансовой и эксплуатационной ответственности со стороны сетевой организации. Спор возник именно с сетевой организацией. Моя доверительница считает, что в отношении неё проявлена дискриминация, а именно в августе месяце аналогичный акт на помещение, находящееся так же в здании ОВД, был подписан со стороны сетевой организации. До сих пор такого согласия мы не получили, счетчик не опломбирован, функции контроля счетчика возложены на ОВД по Суровикинскому району. В соответствии с заключенным договором энергоснабжения, так как сетевая организация не подписала акт, функции сетевой организации ОАО «Волгоградоблэлектро» выполнять не будет. В этой части мы подали ходатайство о замене не надлежащего ответчика.

При обращении в ООО «Волгоградоблэлектросбыт» 10 апреля 2009 года, моей доверительнице было отказано в заключении договора купли-продажи электрической энергии в связи с отсутствием документов, предусмотренных п. 62 Правил функционирования розничных рынков. ООО «Волгоградоблэлектросбыт» в лице Суровикинского филиала технологического присоединения не требовал».

2) Представитель ООО «Волгоградоблэлектросбыт»: «При обращении с заявлением ИН Гринько Н.П. 10 апреля 2009 года, ООО «Волгоградоблэлектросбыт» ей в письме от 17.04.2009 г. указывал, что необходимо представить документы в соответствии с п. 62 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период. При этом п. 61 указанных Правил был процитирован в письме для сведения. Для заключения договора купли-продажи электрической энергии ООО «ВОЭС» требований по технологическому присоединению к ИП Гринько Н.П. не предъявляло. Технологическое присоединение у ИП Гринько Н.П. имелось, этот факт мы не оспариваем».

3) Представитель ОАО «Волгоградэнергосбыт»: «наша организация в письменном ответе указала, что акт разграничения балансовой и эксплуатационной ответственности между ОВД и ИП Гринько оформлен не надлежащим образом, отсутствует печать и подпись сетевой организации ОАО «Волгоградоблэлектро» и отсутствует информация о присоединенной мощности. Следовательно, сделать вывод о наличии/отсутствии технологического присоединения не представилось возможным».

Рассмотрев доводы сторон и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам:

В соответствии с ч.1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № ФЗ-135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или)

устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

ООО «Волгоградоблэлектросбыт» Приказами № 79 от 25.07.2007 года, № 134 от 03.09.2008 года включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, по городу Волгограду и Волгоградской области с долей более 50 процентов (товар электроэнергия) в границах Волгоградской области по границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Волгоградоблэлектро», электрических сетей потребителей, присоединенных к сетям ОАО «Волгоградоблэлектро», и электрических сетей субабонентов ОАО «Волгоградоблэлектро».

Управлением составлен аналитический отчет № 616 от 28.08.2009 года по результатам проведения анализа розничного рынка электрической энергии (мощности) Волгоградской области. Аналитическим отчетом установлено, что на розничном рынке электроэнергии в границах зоны действия гарантирующего поставщика ООО «Волгоградоблэлектросбыт» имеются 2 участника: ОАО «Волгоградэнергосбыт» и ООО «Волгоградоблэлектросбыт». Доля ООО «Волгоградоблэлектросбыт» составляет 99,6 %.

Доминирующее положение ООО «Волгоградоблэлектросбыт» в границах его деятельности как гарантирующего поставщика представителями ООО «Волгоградоблэлектросбыт» не оспаривалось.

На основании проведенного анализа Комиссия Управления решила признать ООО «Волгоградоблэлектросбыт» занимающим доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии в границах зон деятельности гарантирующего поставщика ООО «Волгоградоблэлектросбыт».

Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. Согласно ч.1 ст. 10 указанного закона 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 экономически или технологически не обоснованные отказ от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ прямо не предусмотрены 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.

ООО «Волгоградоблэлектросбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в соответствии с Постановлением УРТ Администрации Волгоградской области от 12.10.2006 № 15/2 «О согласовании зон деятельности гарантирующих поставщиков на территории Волгоградской области» в границах Волгоградской области по границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Волгоградоблэлектро», электрических сетей потребителей, присоединенных к сетям ОАО «Волгоградоблэлектро», и электрических сетей субабонентов ОАО «Волгоградоблэлектро».

В соответствии с п. 61 «Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики» (утв. Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 г. № 530) гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем в случае:

отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям; нахождения точек поставки на розничном рынке, в отношении которых заявитель намеревается заключить договор, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

Как видно из материалов дела, 10 апреля 2009 ИП Гринько Н.П. обратилась в Суровикинский филиал ООО «ВОЭС» с заявлением о заключении субабонентского договора электроснабжения помещения площадью 18 кв. м по адресу г. Суровикино, ул. Ленина 2а (по основному учету ОВД по Суровикинскому району), арендуемого согласно договору аренды с администрацией Суровикинского района. ИП Гринько Н.П. в своем заявлении просила передать её 1 кВт мощности. К заявлению ИП Гринько Н.П. приложила договор аренды с Администрацией Суровикинского района, акт приема-передачи действующей электроустановки, письма ОВД о передаче 1 кВт мощности, однолинейную схему и акт разграничения сетей по балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон между абонентом ОВД и субабонентом ИП Гринько Н.П. (не утвержденный директором Суровикинского филиала «Волгоградоблэлектро»).

17 апреля 2009 года в заключение договора энергоснабжения ИП Гринько Н.П. было отказано, ввиду не представления документов, необходимых в соответствии с п. 62 «Правил функционирования розничных рынков...» и отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям.

В соответствии с Правилами технической эксплуатации электроустановок потребителей (утв. Приказом Министерства энергетики РФ от 13.01.2003 N 6) под действующей электроустановкой понимается электроустановка или ее часть, которая находится под напряжением, либо на которую напряжение может быть подано включением коммутационных аппаратов.

Согласно п. 2 «Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей...» (утв. Постановлением Правительства № 861 от 27.12.2004 г.) действие Правил распространяется только на случаи присоединения впервые вводимых в эксплуатацию, ранее присоединенных реконструируемых энергопринимающих устройств, присоединенная мощность которых увеличивается, а также на случаи, при которых в отношении ранее присоединенных энергопринимающих устройств изменяются категория надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной

деятельности, не влекущие пересмотр величины присоединенной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения таких энергопринимающих устройств.

Учитывая, что ИП Гринько Н.П. передана часть (помещение) действующей электроустановки, которая ранее была присоединена к электрическим сетям в соответствии с техническими условиями, выданными филиалом СМЭС «ВОЭ» для МОБ ОВД Суровикинского района, то в данном случае Правила технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей не применимы. Договора на технологическое присоединение ИП Гринько не требуется. 17 апреля 2009 года в своем письме № 520 ООО «Волгоградоблэлектросбыт» отказало ИП Гринько в заключение договора купли-продажи (электрической энергии) в связи с отсутствием технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям. Таким образом, на момент возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Волгоградоблэлектросбыт» имелись признаки нарушения антимонопольного законодательства, в частности п. а ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела Комиссией Управления было установлено, что факт наличия технологического присоединения электроустановки ИП Гринько Н.П. ООО «Волгоградоблэлектросбыт» не оспаривается. Пункт 61 Правил функционирования розничных рынков в письме ООО «Волгоградоблэлектросбыт» № 520 от 17.04.2009 года был процитирован в письме для сведения.

Факт требования от ИП Гринько представления документов, подтверждающих технологическое присоединение её действующей электроустановки, и, как следствие, отказ ООО «Волгоградоблэлектросбыт» в заключении договора в связи с отсутствием технологического присоединения электроустановки не нашел подтверждения у представителя ИП Гринько Н.П.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «Волгоградоблэлектросбыт» нарушения антимонопольного законодательства, в частности необоснованного отказа от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ прямо не предусмотрены 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.

Комиссия отклоняет ходатайство представителя ИП Гринько Н.П. о замене не надлежащего ответчика по данному делу по следующим основаниям:

1) Дело № 09-01-10-04/321-ВО было возбуждено по признакам нарушения п.5 ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», а именно: необоснованного отказа от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии.

В соответствии с п. 1 ст. 37 Федерального закона «Об электроэнергетике» № 35-ФЗ от 26.03.2003 года поставщиками электрической энергии являются энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и производители электрической энергии, не имеющие права на участие в оптовом рынке в соответствии со статьей 35 настоящего Федерального закона.

Таким образом, только вышеуказанные организации наделены правом поставлять электрическую энергию потребителям электрической энергии в рамках договора купли-продажи (поставки) электрической энергии.

В соответствии с п. 61 Правил функционирования розничных рынков обязанность

заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с любым обратившимся к нему лицом (далее - заявитель) в отношении точек поставки лиц, чьи энергопринимающие устройства находятся в границах зоны его деятельности лежит только на гарантирующем поставщике электрической энергии. С учетом вышеизложенного, только гарантирующий поставщик может являться субъектом правонарушения (в частности п. 5 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции»), которое выражается в необоснованном отказе от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии.

2) Постановлением УРТ Администрации Волгоградской области от 12.10.2006 № 15/2 «О согласовании зон деятельности гарантирующих поставщиков на территории Волгоградской области» определены энергосбытовые организации, которые являются гарантирующими поставщиками электрической энергии в пределах Волгоградской области, с указанием их зоны деятельности. ОАО «Волгоградоблэлектро» не относится к их числу.

ОАО «Волгоградоблэлектро» является сетевой организацией, осуществляющей услуги по передаче электрической энергии. Таким образом, ОАО «Волгоградоблэлектро» не наделено правом заключения договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии, и, следовательно, не может являться субъектом правонарушения (в частности п. 5 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции»), которое выражается в необоснованном отказе от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Волгоградоблэлектросбыт» занимающим доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика ООО «Волгоградоблэлектросбыт».
2. Прекратить рассмотрение дела № 09-01-10-04/321-ВО в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ООО «Волгоградоблэлектросбыт».