

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-18/03-2015
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

20 марта 2015 года

г. Пенза

В Пензенское УФАС России из Прокуратуры Пензенской области и Управления по регулированию тарифов и энергосбережению Пензенской области поступило обращение Открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Волги» (филиал «Пензаэнерго») (ОГРН 1076450006280, г. Саратов, ул. Первомайская, д. 42/44; г. Пенза, ул. Пушкина/Гладкова, д. ½) (далее – ОАО «МРСК Волги» (филиал «Пензаэнерго») в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Сурскэнерго» (ОГРН 1105826000961, ИНН 5812342102, Пензенская обл., Городищенский район, г. Сурск, ул. Нагорная, д. 1) (далее – ООО «Сурскэнерго», Общество) по вопросу навязывания условий договора оказания услуг по передаче электрической энергии и договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь не соответствующим действующему законодательству Российской Федерации.

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

ООО «Сурскэнерго» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим деятельность по передаче электрической энергии на территории Пензенской области (ОКВЭД 40.10.2).

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) деятельность в области оказания услуг по передаче электрической энергии относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ООО «Сурскэнерго» занимает доминирующее положение на товарном рынке по передаче электрической энергии в границах присоединенных сетей на территории Пензенской области и может оказывать решающее воздействие на общие условия обращения товара.

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

Из имеющихся материалов следует, что между ООО «Сурскэнерго», ОАО «МРСК Волги» (филиалом «Пензаэнерго») и ОАО «Пензаэнергосбыт» (с 01.01.2014 г. ООО «ТНС энерго Пенза») 29.12.2006 г. заключен договор оказания услуг по передаче электроэнергии и купли-продажи электроэнергии в целях компенсации потерь при ее передаче № 676-ПЭСК/06 (регистрация ОАО «МРСК Волги» - № юр/д-07-46 от

19.01.2007 г.) (далее – Договор).

По условиям указанного договора ООО «Сурскэнерго» является Исполнителем и обязуется оказывать Заказчику – ОАО «МРСК Волги» (филиалу «Пензаэнерго») услуги по передаче электрической энергии потребителям путем осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих Исполнителю, а Заказчик – обязуется оплачивать услуги Исполнителя в порядке, установленном договором (пункт 1.1. Договора).

Поставщик – ООО «ТНС энерго Пенза» обязуется купить электроэнергию в объеме фактических потерь для Исполнителя, а Исполнитель обязуется принять и оплатить ее на условиях договора (пункт 1.3. Договора).

Согласно пункту 10.1. Договор действует с 01.01.2007 по 31.12.2007 гг. и считается продленным на следующий календарный год на тех же условиях, если за месяц до окончания срока его действия ни одна сторона не заявит о его изменениях, либо о заключении нового договора.

Изменение отдельных положения Договора оформляется в виде Дополнительного соглашения (пункт 10.4. Договора).

27.11.2014 г. ООО «Сурскэнерго» направило в адрес ОАО «МРСК Волги» (филиал «Пензаэнерго») и ООО «ТНС энерго Пенза» уведомление-заявление, согласно которому Общество заявило об отказе в продлении Договора оказания услуг по передаче электроэнергии и купли-продажи электроэнергии в целях компенсации потерь при ее передаче от 29.12.2006 г. № 676-ПЭСК/06 (№ юр/д-07-46 от 19.01.2007 г.) и об окончании действия договора с 01.01.2015 г.

Письмом от 19.12.2014 г. ОАО «МРСК Волги» (филиал «Пензаэнерго») предложило ООО «Сурскэнерго» в целях урегулирования отношений по передаче электрической энергии потребителям, технологически присоединенным к сетям ООО «Сурскэнерго», в срок до 26.12.2014 г. предоставить заявку на заключение договора оказания услуг по передаче электрической энергии с приложением документов, предусмотренных пунктом 18 Правил № 861. В противном случае со стороны ОАО «МРСК Волги» будет направлен проект договора на 2015 год на условиях, согласованных сторонами на 2014 год в рамках договора от 29.12.2006 г. № 676-ПЭСК/06 (№ юр/д-07-46 от 19.01.2007 г.).

26.12.2014 г. ООО «Сурскэнерго» направило в адрес ОАО «МРСК Волги» (филиала «Пензаэнерго») проект договора оказания услуг по передаче электроэнергии в двух экземплярах, подписанных ООО «Сурскэнерго».

Письмом от 26.01.2015 г. ОАО «МРСК Волги» (филиал «Пензаэнерго») сообщило о подписании договора оказания услуг по передаче электроэнергии от 26.12.2014 г. с разногласиями (протокол разногласий от 20.01.2015 г.), в связи с тем, что в представленной ООО «Сурскэнерго» редакции договора оказания услуг по передаче электроэнергии отсутствуют существенные условия, предусмотренные подпунктами а, б(1), г, д, е пункта 38 Правил № 861, а именно:

а) величина максимальной мощности, в пределах которой соответствующая

сторона обязуется обеспечивать передачу электрической энергии в соответствующей точке поставки;

б(1)) величина заявленной мощности, определяемая по соглашению сторон;

г) технические характеристики точек присоединения объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сторонам договора, включая их пропускную способность;

д) перечень объектов межсетевой координации с указанием в нем для каждого объекта стороны, выполняющей изменения (согласующей выполнение изменений) его эксплуатационного состояния, а также порядка обеспечения координации действий сторон при выполнении таких изменений и ремонтных работ с учетом [Правил](#) вывода объектов электроэнергетики в ремонт и из эксплуатации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 июля 2007 г. N 484;

е) согласованные с субъектом оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике организационно-технические мероприятия по установке устройств компенсации и регулирования реактивной мощности в электрических сетях, являющихся объектами диспетчеризации соответствующего субъекта оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике, в пределах территории субъекта Российской Федерации или иных определенных указанным субъектом территорий, которые направлены на обеспечение баланса потребления активной и реактивной мощности в границах балансовой принадлежности энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии (при условии соблюдения производителями и потребителями электрической энергии (мощности) требований к качеству электрической энергии по реактивной мощности).

ОАО «МРСК Волги» (филиал «Пензаэнерго») также указало, что приложения к ранее заключенному трехстороннему договору № юр/д-07-56 от 19.01.2007 г. (указанные на стр. 9 проекта) не могут быть приняты в качестве приложений к договору от 26.12.2014г., поскольку составлены и подписаны между тремя сторонами, не соответствуют условиям нового договора и требованиям действующих нормативно-правовых актов.

Письмом от 05.02.2014 г. ООО «Сурскэнерго» направило ОАО «МРСК Волги» (филиалу «Пензаэнерго») протокол разногласий от 04.02.2015 (с приложениями) к протоколу разногласий от 20.01.2015 г. Согласно данному протоколу ООО «Сурскэнерго» указывает на сохранение текстовой части договора в редакции от 26.12.2014 г. с уточнением реквизитов ОАО «МРСК Волги», пункта 10 Договора от 26.12.2014 г., а именно составление новых приложений к Договору, подписанных двумя сторонами.

В соответствии с пунктом 7 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. № 442 (далее – Основные положения № 442) субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики, энергосбытовые (энергоснабжающие) организации, сетевые организации совместными действиями обеспечивают на розничных рынках надежность снабжения

потребителей и качество электрической энергии.

В целях исполнения обязательств перед потребителями сетевая организация заключает договоры со смежными сетевыми организациями. Порядок заключения и исполнения таких договоров установлен Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861 (далее – Правила № 861).

Согласно пункту 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивными нормами), действующим в момент его заключения.

Договоры между сетевыми организациями заключаются в соответствии с Гражданским кодексом РФ и законодательством РФ об электроэнергетике с учетом особенностей, установленных Правилами № 861.

Как следует из пунктов 9 и 36 Правил № 861 договор оказания услуг по передаче электрической энергии, заключаемый между смежными сетевыми организациями является публичным.

Пунктом 36 Правил № 861 установлено, что сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении договора.

Для заключения договора в случае если прошло не более 3 лет с даты расторжения договора, ранее заключенного заявителем с сетевой организацией, и если заявитель имеет намерение вновь заключить договор с той же сетевой организацией и в отношении тех же энергопринимающих устройств, при условии что за указанный срок не было внесено изменений в документы о технологическом присоединении, он направляет в сетевую организацию заявление о заключении соответствующего договора с указанием информации, указанной в [подпункте «а» пункта 18](#) настоящих Правил, с приложением подтверждающих эту информацию документов и по желанию - проект договора.

Таким образом, ООО «Сурскэнерго» необходимо направить в адрес ОАО «МРСК Волги» (филиал «Пензаэнерго») заявление о заключении договора с указанием следующих сведений, подтверждаемых прилагаемыми к нему копиями документов:

- наименования юридического лица, идентификационного номера налогоплательщика, даты и номера договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), заключенного на оптовом и (или) розничном рынках электрической энергии, место нахождения заявителя, место нахождения энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор, а также в случае, если в границах балансовой принадлежности помимо энергопринимающих устройств расположены объекты по производству электрической энергии (мощности), - место нахождения таких объектов;

- величины максимальной мощности энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор, с ее распределением по точкам поставки;

- срока начала оказания услуг по передаче электрической энергии, подтверждаемого выпиской из договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), содержащей сведения о дате начала продажи электрической энергии потребителю электрической энергии, о точках поставки по договору, а также о реквизитах лица, выступающего продавцом по такому договору, представляемой заявителем, который заключил такой договор, либо выпиской из договора о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии и мощности, предоставляемой заявителем.

Вместе с тем, со стороны ООО «Сурскэнерго» в адрес ОАО «МРСК Волги» (филиала «Пензаэнерго») в нарушение установленного законодательством РФ порядка заключения соответствующего договора направлен только проект договора об оказании услуг по передаче электрической энергии.

В пункте 38 Правил № 861 установлены существенные условия, которые должен содержать договор оказания услуг по передаче электрической энергии.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что предлагаемая ООО «Сурскэнерго» редакция договора об оказании услуг по передаче электроэнергии не содержит всех необходимых существенных условий, предусмотренных пунктом 38 Правил № 861.

Из вышеизложенного следует, что не заключение ООО «Сурскэнерго» с ОАО «МРСК Волги» (филиалом «Пензаэнерго») договора оказания услуг по передаче электрической энергии на условиях, предусмотренных действующим законодательством, свидетельствует о навязывании Обществом условий договора, прямо не предусмотренных нормативными правовыми актами РФ.

Пунктами 14, 15 указанных Правил № 861 установлены права и обязанности потребителя услуг, сетевой организации.

Согласно пункту 51 Правил № 861 сетевые организации обязаны оплачивать стоимость фактических потерь электрической энергии, возникших в принадлежащих им объектах сетевого хозяйства, за вычетом стоимости потерь, учтенных в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке.

Порядок расчета стоимости фактических потерь электроэнергии установлен пунктом 50 Правил № 861 - размер фактических потерь электрической энергии в электрических сетях определяется как разница между объемом электрической энергии, поставленной в электрическую сеть из других сетей или от производителей электрической энергии, и объемом электрической энергии, потребленной энергопринимающими устройствами, присоединенными к этой сети, а также переданной в другие сетевые организации.

Особенности оказания услуг по передаче электроэнергии и оплаты потерь электроэнергии на розничных рынках предусмотрены в главе 9 Постановления Правительства № 442.

Так, согласно пункту 128 Основных положений № 442 фактические потери

электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, не учтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке, приобретаются и оплачиваются сетевыми организациями, в объектах электросетевого хозяйства которых возникли такие потери, путем приобретения электрической энергии (мощности) у гарантирующего поставщика по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), заключенному в порядке и на условиях, указанных в разделе III настоящего документа. При этом в первую очередь сетевые организации должны приобретать электрическую энергию (мощность) в целях компенсации потерь в объектах электросетевого хозяйства у производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках в отношении квалифицированных генерирующих объектов, подключенных к объектам электросетевого хозяйства сетевых организаций и функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии.

Сетевые организации вправе приобретать и оплачивать фактические потери электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, не учтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке, путем приобретения электрической энергии (мощности) у энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций, указанных в пункте 58 настоящего документа, или у энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций, указанных в пункте 59 настоящего документа, до установленной в этом пункте даты прекращения осуществления деятельности на условиях, определенных в этом пункте.

Согласно пункту 28 Правил № 861 обязательным условием для начала оказания услуг по передаче электрической энергии потребителю услуг является начало исполнения потребителем услуг договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) на оптовом и (или) розничном рынках электрической энергии.

Дата начала исполнения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) определяется в соответствии с [Основными положениями](#) функционирования розничных рынков электрической энергии или договором о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии и мощности. При этом дата начала поставки электрической энергии по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) не может быть ранее даты заключения договора об оказании услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии с нормами действующего законодательства одним из обязательных условий заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии является наличие договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь с гарантирующим поставщиком, либо иной организацией, заключенный в порядке, предусмотренном Основными положениями № 442.

Из вышеизложенного следует, что именно на ООО «Сурскэнерго» лежит обязанность по обращению в установленном законом порядке к гарантирующему поставщику или иным организациям, предусмотренными пунктами 58, 59 Основных положений № 442, с заявлением о заключении договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь и приложением документов, предусмотренных Основными положениями № 442, для последующего заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии со смежной сетевой

организацией (филиалом ОАО «МРСК Волги»-«Пензаэнерго»).

В соответствии с пунктом 35 основных положений № 442 для заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) с гарантирующим поставщиком в целях компенсации потерь электрической энергии заявитель в лице сетевой организации к заявлению о заключении соответствующего договора прилагает следующие документы:

- подписанный заявителем проект договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) или протокол разногласий к проекту договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), форма которого размещена (опубликована) гарантирующим поставщиком в соответствии с [пунктом 33](#) настоящего документа (предоставляется по желанию заявителя);
- правоустанавливающие документы, перечисленные в [абзаце третьем пункта 34](#) настоящего документа;
- документы, содержащие описание границ балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, в отношении которых она намеревается приобретать электрическую энергию (мощность) в целях компенсации потерь электрической энергии, а также сведения о приборах учета, которыми они оборудованы.

Вместе с тем, ООО «Сурскэнерго» сопроводительным письмом от 30.12.2014 г. направило в адрес гарантирующего поставщика электрической энергии – ООО «ТНС энерго Пенза» только проект договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь.

ООО «Сурскэнерго» не заключив в установленном законом порядке договор купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь не обеспечило выполнение всех необходимых условий для заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ОАО «МРСК Волги» (филиалом «Пензаэнерго»). Указанные действия свидетельствуют о навязывании со стороны ООО «Сурскэнерго» условий договора оказания услуг по передаче электрической энергии не соответствующих действующему законодательству РФ.

ООО «Сурскэнерго» своими действиями по направлению проекта договора оказания услуг по передаче электрической энергии, протокола разногласий к указанному договору на условиях, прямо не предусмотренных нормативными правовыми актами РФ, и предъявлению требований к ОАО «МРСК Волги» (филиалу «Пензаэнерго») о заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии на указанных условиях в нарушение действующего законодательства РФ, ставит под угрозу осуществление надежного и бесперебойного энергоснабжения потребителей, имеющих технологическое присоединение к электрическим сетям Общества.

Действия ООО «Сурскэнерго» по навязыванию условий договора оказания услуг по передаче электрической энергии прямо не предусмотренных действующими нормативными правовыми актами РФ, влекут (могут повлечь) ущемление интересов других лиц, и содержат признаки злоупотребления доминирующим положением на товарном рынке и нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 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, 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).

Таким образом, в действиях ООО «Сурскэнерго» усматриваются признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в навязывании ОАО «МРСК Волги» (филиалу «Пензаэнерго») условий договора оказания услуг по передаче электрической энергии прямо не предусмотренных действующими нормативными правовыми актам РФ.

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, в случае выявления признаков нарушения [пунктов 3](#) и [5 части 1 статьи 10](#) настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ООО «Сурскэнерго», выразившихся в навязывании ОАО «МРСК Волги» (филиалу «Пензаэнерго») условий договора оказания услуг по передаче электрической энергии прямо не предусмотренных действующими нормативными правовыми актам РФ, признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, которые повлекли (могут повлечь) ущемление интересов других лиц, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ООО «Сурскэнерго» о необходимости прекращения указанных действий в срок до 10 апреля 2015 года, путем:

- обеспечения включения в проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 26.12.2014 г. всех существенных условий, предусмотренных Правилами № 861;
- направления в адрес гарантирующего поставщика электрической энергии, либо иных организаций, предусмотренных пунктам 58, 59 Основных положений № 442, заявления и документов, необходимых для заключения договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь, в порядке, предусмотренном Основными положениями № 442.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.