

РЕШЕНИЕ

по делу № 18/А-10-2012

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена 11 мая 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено 23 мая 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Клостер Елены Александровны – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника отдела ТЭК;

Залендинова Руслана Рашидовича – главного специалиста-эксперта отдела ТЭК;

Ананьевой Галины Николаевны – ведущего специалиста-эксперта отдела ТЭК;

Горбачева Артема Игоревича – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы.

в присутствии:

- <...> – представителя ОАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности);

- <...> – представителя ОАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности);

- <...> – представителя ОАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «Энергосбыт» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «Грин» (по доверенности),

рассмотрев дело № 18/А-10-2012, возбужденное по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» (<...>) (далее – ОАО «Кузбассэнергосбыт») части 1 и пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России по результатам рассмотрения заявления ООО «Энергосбыт» о наличии в действиях ОАО «Кузбассэнергосбыт» признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в отказе от включения в коммерческий договор №2400 от 29.01.2009г., заключенный с ООО «Энергосбыт», точки поставки электрической энергии ООО «Грин», а также в уклонении ОАО «Кузбассэнергосбыт» от расторжения договора электроснабжения №2250 от 30.12.2008 г., заключенного с ООО «Грин», на предмет соответствия положениям антимонопольного законодательства, приказом от 27.02.2012 г. №46 возбуждено дело № 18/А-10-2012 по признакам нарушения ОАО «Кузбассэнергосбыт» части 1 и пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 27.02.2012 г. (исх. №03/1455) рассмотрение дела № 18/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства назначено на 21.03.2012г.

На заседание Комиссии, состоявшемся 21.03.2012 г., представители ООО «Грин» не явились. Согласно уведомлению о вручении почтовой корреспонденции определение о назначении дела №18/А-10-2012 было получено ООО «Грин» 03.03.2012 г.

Ходатайств от ООО «Грин» в адрес Кемеровского УФАС России не поступало.

21.03.2012 г. Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 18/А-10-2012 необходимо истребование дополнительных доказательств.

Определением от 21.03.2012 г. (исх. №03/2309 от 23.03.2012 г.) рассмотрение дела № 18/А-10-2012 было отложено.

Кемеровское УФАС России письмом от 25.04.2012 г. №03/3386, направленным в адрес лиц, участвующих в деле, сообщило о том, что рассмотрение дела №18/А-10-2012 состоится 11.05.2012 г.

11.05.2012 г. на заседании Комиссии представитель ООО «Энергосбыт» поддержал требования, изложенные в заявлении от 14.12.2011 г., в полном объеме, представил письменные пояснения на возражения ОАО «Кузбассэнергосбыт», указав, что неправомерные действия ОАО «Кузбассэнергосбыт» ограничивают конкуренцию на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии.

Представители ОАО «Кузбассэнергосбыт» возражали против доводов ООО «Энергосбыт», не согласившись с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях общества.

Свою позицию представители ОАО «Кузбассэнергосбыт» основывают на следующем:

Между ОАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «Грин» 28.12.2008 г. был заключен договор электроснабжения № 2250.

07.10.2011 г. ООО «Грин» письмом № 89/1 от 03.10.2011 г. уведомило ОАО «Кузбассэнергосбыт» о расторжении договора № 2250 от 28.12.2008 г. и просило направить представителя для подписания акта показаний электрических приборов, в связи с заключением договора электроснабжения с ООО «Энергосбыт».

В ответ на обращение ООО «Грин», ОАО «Кузбассэнергосбыт» было направлено письмо от 13.10.2011 г. № 80-23-02/6342, которое носило предостерегающий характер от заключения договора электроснабжения с недобросовестными поставщиками и о возможных последствиях такого договора.

30.11.2011 г. ООО «Грин» направило в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» письмо №108 с указанием на то, что договор электроснабжения № 2250 от 28.12.2008 г. является действующим и пролонгируется на 2012 год.

Таким образом, ООО «Грин» самостоятельно подтвердило свой выбор поставщика электроэнергии в лице ОАО «Кузбассэнергосбыт».

24.10.2011 г. и 03.11.2011 г. в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт», поступили письма от ООО «Энергосбыт» (№ 2-8143-211 и № 2-8449-211) с просьбой включить точки поставки ООО «Грин» в договор электроснабжения №2400 от 29.01.2009 г., в связи с заключением между ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин» договора электроснабжения №111199. Однако документы, подтверждающие право на заключение договора электроснабжения в отношении точек поставки ООО «Грин», ООО «Энергосбыт» не были предоставлены, в том числе, не был предоставлен договор электроснабжения №111199, заключенный между ООО «Грин» и ООО «Энергосбыт».

При этом, из переписки между ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин» следует, что договорные отношения между ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин» так и не вступили в силу, поскольку письмом ООО «Грин» от 31.10.2011 г. № 102 оферта договора была отозвана.

На то обстоятельство, что между ООО «Грин» и ООО «Энергосбыт» договор электроснабжения не был заключен, указывает и тот факт, что договор электроснабжения № 111199 от 05.10.2011 г. не содержит оттиска печати ООО «Грин».

Таким образом, у ОАО «Кузбассэнергосбыт» отсутствовали основания для включения точек поставки ООО «Грин» в договор электроснабжения с ООО «Энергосбыт».

Поскольку в отношении одной и той же точки поставки электроэнергии на розничном рынке электроснабжения невозможно одновременное действие двух договоров, то в удовлетворении заявки ООО «Энергосбыт» было отказано в связи с наличием действующего договора электроснабжения с ООО «Грин» № 2250 от 28.12.2008 г.

Кроме того, письмо ООО «Грин» № 89/1 от 03.10.2011 г. о расторжении договора электроснабжения № 2250 от 28.12.2008 г. в связи с заключением договора электроснабжения с ООО «Энергосбыт» было получено ОАО «Кузбассэнергосбыт» 07.10.2011 г., т.е. данное письмо ООО «Грин» было направлено в ОАО «Кузбассэнергосбыт» менее чем за 30 дней до даты предполагаемого расторжения, что не соответствует пункту 77 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее – Основные положения).

В тексте письма ООО «Грин» указана ссылка на пункт 10.2 договора электроснабжения № 2250 от 28.12.2008 г., согласно которому расторжение договора осуществляется при передаче (продаже) электроустановок другому лицу. Однако документов, подтверждающих передачу ООО «Энергосбыт» прав на владение и распоряжение электроустановками ООО «Грин» предоставлено не было, следовательно, указанное письмо не содержало однозначных причин и оснований для расторжения договора с ОАО «Кузбассэнергосбыт».

Представитель ООО «Грин» представила письменные пояснения по делу №16/А-10-2012, а также пояснила, что в октябре 2011 г. ООО «Грин» приняло решение расторгнуть действующий между обществом и ОАО «Кузбассэнергосбыт» договор электроснабжения № 2250 от 28.12.2008 г. и перейти на обслуживание от гарантирующего поставщика к энергосбытовой организации – ООО «Энергосбыт», в связи с чем между ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин» был подписан договор электроснабжения №11199 от 05.10.2011 г.

Между тем, ООО «Энергосбыт» не подтвердило свое право распоряжаться электрической энергией в точках поставки ООО «Грин», вследствие чего общество отказалось от договора с ООО «Энергосбыт» и продолжило договорные отношения с ОАО «Кузбассэнергосбыт».

По мнению представителя ООО «Грин», действия ОАО «Кузбассэнергосбыт» не противоречат нормам действующего законодательства Российской Федерации и не привели к ущемлению интересов ООО «Грин».

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Согласно анализу состояния конкуренции розничного рынка электрической энергии (мощности) на территории Кемеровской области в 2011 году ОАО «Кузбассэнергосбыт» является энергосбытовой компанией, которой присвоен статус Гарантирующего поставщика.

В соответствии с Постановлением Региональной энергетической комиссии Кемеровской области (далее – РЭК КО) от 18.10.2006г. №109 «О гарантирующих поставщиках на территории Кемеровской области» (в редакции Постановления от 22.07.2011 № 123) границы зоны деятельности ОАО «Кузбассэнергосбыт» определены в пределах административной границы Кемеровской области за

исключением зон деятельности ООО «Металлэнергофинанс» и ОАО «Оборонэнергосбыт».

ООО «Энергосбыт» является энергосбытовой организацией и оказывает услуги по купле-продаже (поставке) электрической энергии на территории г. Новокузнецка в границах балансовой принадлежности электрических сетей ООО

«Горэлектросеть», в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Кузбассэнергосбыт».

ООО «Энергосбыт» приобретает электрическую энергию (мощность) для дальнейшей реализации у единственного поставщика - ОАО «Кузбассэнергосбыт» в соответствии с условиями коммерческого договора от 29.01.2009 г. №2400.

Таким образом, ООО «Энергосбыт» и ОАО «Кузбассэнергосбыт» осуществляют деятельность на одном локальном розничном рынке купли-продажи электрической энергии на территории Кемеровской области (г. Новокузнецк) и являются конкурентами на данном товарном рынке.

В соответствии с пунктом 8 Основных положений энергосбытовые (энергоснабжающие) организации свободны в заключении договоров, обеспечивающих снабжение потребителей электрической энергией, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

05.10.2011 г. между ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин» (<...>) был заключен договор электроснабжения №111199. Начало действия договора было определено с 01.11.2011 г.

Учитывая, что ранее электроснабжение объектов, принадлежащих ООО «Грин», осуществлялось по договору электроснабжения от 30.12.2008 г. №2250, ООО «Грин» было направлено в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» письмо от 03.10.2011 г. №89/1 (вх. №7490 от 07.10.2011 г.), в котором ООО «Грин» уведомляло в порядке, предусмотренном пунктом 10.2 указанного договора, о его расторжении в связи с заключением договора электроснабжения с ООО «Энергосбыт» (№111199 от 05.10.2011 г.), просило ОАО «Кузбассэнергосбыт» подписать акт показаний электрических приборов, а также гарантировало оплату по расторгаемому договору за октябрь 2011 г. в порядке, установленном данным договором. В соответствии с частью 2 статьи 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» потребитель электрической энергии свободен в выборе контрагента по договору купли-продажи, договору поставки электрической энергии.

Согласно пункту 76 Основных положений в договоре энергоснабжения (договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии) с гарантирующим поставщиком должно предусматриваться право покупателя, не имеющего перед гарантирующим поставщиком признанной им по акту сверки расчетов или подтвержденной решением суда задолженности по оплате, заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с энергосбытовой организацией (далее - переход на обслуживание к энергосбытовой организации).

При переходе на обслуживание к энергосбытовой организации покупатель обязан выполнить следующие условия:

- обеспечить своими силами либо силами энергосбытовой организации, с которой потребитель намеревается заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), отдельный учет объемов потребления электрической энергии данным потребителем и любыми прочими потребителями, обслуживаемыми данным гарантирующим поставщиком (энергоснабжающей организацией), в соответствии с разделом XII Основных

положений);

- возместить убытки гарантирующего поставщика в размере разницы между его необходимой валовой выручкой, рассчитанной на период с даты расторжения договора до окончания текущего периода регулирования тарифов с учетом снижения затрат, связанных с обслуживанием такого потребителя, и выручкой гарантирующего поставщика от продажи электрической энергии в течение указанного периода без учета такого потребителя по установленным тарифам, но не выше суммы, необходимой для компенсации соответствующей части экономически обоснованных расходов гарантирующего поставщика по поставке электрической энергии населению и иным категориям потребителей, которые не учтены в тарифах, установленных для этих категорий потребителей.

В случае если покупатель электрической энергии заключил договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с энергосбытовой организацией в отношении всего объема электрической энергии, предусмотренного договором с гарантирующим поставщиком, обязательства по договору с гарантирующим поставщиком считаются прекращенными в связи с невозможностью исполнения с даты вступления в силу указанного договора с энергосбытовой организацией.

Пунктом 3.1.6 договора от 30.12.2008 г. №2250 предусмотрено право абонента заключить договор энергоснабжения (купи-продажи (поставки) электрической энергии) с иной энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией при условии:

а) у абонента отсутствует задолженность перед ЭСО по данному договору;
б) абонент обеспечил отдельный учет объемов потребления электрической энергии абонентом и любыми прочими потребителями, обслуживаемыми ЭСО;
в) абонент возместил ЭСО убытки в размере согласно расчету ЭСО, выполненному в соответствии с Основными положениями.

Довод ОАО «Кузбассэнергосбыт» о том, что ООО «Грин» был нарушен порядок расторжения договора электроснабжения от 30.12.2008 г. №2250, предусмотренный пунктом 77 Основных положений, а именно не соблюден 30-дневный срок направления уведомления о расторжении договора с гарантирующим поставщиком в связи с переходом на обслуживание к энергосбытовой организации, несостоятелен, так как пункт 77 Основных положений регулирует порядок перехода абонента от гарантирующего поставщика к энергосбытовой организации в случае лишения продавца статуса гарантирующего поставщика.

В данном случае переход ООО «Грин» от ОАО «Кузбассэнергосбыт» (гарантирующего поставщика) осуществлялся по собственному волеизъявлению ООО «Грин» в порядке пункта 76 Основных положений, который не предусматривает определенного срока уведомления абонентом гарантирующего поставщика о переходе к другому поставщику.

При этом, согласно последнему абзацу пункта 76 Основных положений обязательства по договору электроснабжения от 30.12.2008 г. №2250, заключенному между ОАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «Грин», считаются прекращенными в связи с невозможностью их исполнения с 01.11.2011 г. (дата вступления в силу договора электроснабжения №111199 от 05.10.2011 г., заключенным ООО «Грин» с ООО «Энергосбыт»).

Письмом от 13.10.2011 г. №80-23-02/6342 ОАО «Кузбассэнергосбыт» (в ответ на письмо ООО «Грин» от 03.10.2011 г. №89/1) сообщило, что ООО «Энергосбыт» не обращалось в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» в отношении точек поставки ООО «Грин», в связи с чем не имеет права распоряжаться электроэнергией в отношении точек поставки ООО «Грин». В данном письме ОАО «Кузбассэнергосбыт» не

указывало на наличие обстоятельств (например, наличие задолженности у ООО «Грин» перед ОАО «Кузбассэнергосбыт» и др.), предусмотренных пунктом 76 Основных положений, которые бы препятствовали переходу ООО «Грин» на обслуживание к энергосбытовой организации (ООО «Энергосбыт»).

Доказательства, свидетельствующие о невозможности перехода ООО «Грин» на обслуживание к ООО «Энергосбыт» также не были представлены ОАО «Кузбассэнергосбыт» в адрес Кемеровского УФАС России.

Довод ОАО «Кузбассэнергосбыт» о том, что из уведомления ООО «Грин» от 03.10.2011 г. №89/1 ОАО «Кузбассэнергосбыт» не могло определить однозначную причину расторжения договора №2250 от 28.12.2008 г. из-за ссылки ООО «Грин» на пункт 10.2 договора, в соответствии с которым расторжение договора осуществляется при передаче (продаже) электроустановок другому лицу, не соответствует фактическим обстоятельствам дела, так как в данном уведомлении было указано на непосредственную причину расторжения договора, а именно в связи с заключением договора электроснабжения с ООО «Энергосбыт».

Более того, в письме от 13.10.2011 г. №80-23-02/6342, направленном в адрес ООО «Грин» в ответ на письмо от 03.10.2011 г. №89/1, ОАО «Кузбассэнергосбыт» соглашается с ООО «Грин» о наличии у последнего права перехода на обслуживание к другой энергосбытовой организации, при этом предупреждает ООО «Грин» о возможных последствиях перехода в случае выбора недобросовестного поставщика.

В соответствии с письмом ОАО «Кузбассэнергосбыт» от 13.10.2011 г. №80-23-02/6342 ООО «Грин» было подготовлено и направлено в адрес ООО «Энергосбыт» письмо от 20.10.2011 г. №98, в котором ООО «Грин» просило ООО «Энергосбыт» для опровержения заявления ОАО «Кузбассэнергосбыт» представить в срок до 28.10.2011 г. документы, подтверждающие право ООО «Энергосбыт» распоряжаться электроэнергией в отношении точек поставки ООО «Грин» в достаточных объемах.

Согласно пункту 83 Основных положений при переходе на обслуживание к энергосбытовой организации лица, приобретающего электрическую энергию у гарантирующего поставщика (иной энергосбытовой организации), такая энергосбытовая организация урегулирует отношения по купле-продаже электрической энергии с соответствующим гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией) с условием поставки с даты вступления в силу договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) энергосбытовой организации с таким лицом до даты начала покупки ею электрической энергии в соответствующих точках (группах точек) поставки на оптовом рынке или по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии на розничном рынке с иной энергосбытовой организацией или производителем (поставщиком) электрической энергии.

Пунктом 61 основных положений предусмотрена обязанность гарантирующего поставщика 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.

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.

В случае отказа от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) по вышеуказанным основаниям гарантирующий поставщик должен в 5-дневный срок со дня обращения заявителя в письменной форме уведомить его об отказе от заключения договора с указанием причин такого отказа.

В соответствии с пунктом 62 Основных положений договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) заключается в письменной форме. Лицо, намеревающееся заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение следующих условий, необходимых для его заключения:

- технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке;
- обеспечение учета электрической энергии;
- надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору (для заявителей с присоединенной мощностью энергопринимающих устройств свыше 100 кВт).

Для заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком энергосбытовая организация дополнительно предоставляет гарантирующему поставщику сведения о точках поставки, в которых данная организация собирается приобретать электрическую энергию у гарантирующего поставщика, о приборах учета электрической энергии, которыми оснащены указанные точки поставки, и о местах расположения пунктов приема у покупателей электрической энергии данной организации платежей за электрическую энергию.

У ООО «Энергосбыт» отсутствовала необходимость подачи заявки на заключение договора с ОАО «Кузбассэнергосбыт» для исполнения договорных обязательств, возникающих у ООО «Энергосбыт» перед ООО «Грин» при переходе последнего на обслуживание к ООО «Энергосбыт», так как договорные отношения между ООО «Энергосбыт» и ОАО «Кузбассэнергосбыт» осуществляются в соответствии коммерческим договором от 29.01.2009 г. №2400, в котором уже были определены точки поставки и покупки электрической энергии, а также иные существенные условия договора.

На основании вышеизложенного, в целях подтверждения права ООО «Энергосбыт» распоряжаться электрической энергией в точках поставки ООО «Грин» по требованию последнего, изложенному в письме от 20.10.2011 г. №98, ООО «Энергосбыт» 24.10.2011 г. направило в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» письмо №2-8143-211 (вх. №7975 от 24.10.2011 г.), в котором уведомляло о заключении договора с ООО «Грин» на электроснабжение объекта (административное здание), расположенного по адресу: г.Новокузнецк, ул.Орджоникидзе, 35, в связи с чем просило внести соответствующие изменения в коммерческий договор от 29.01.2009 г. №2400, заключенный между ООО «Энергосбыт» и ОАО «Кузбассэнергосбыт», а именно включить в договор данную точку учета, сообщив при этом сведения, предусмотренные пунктом 62 Основных положений.

В ответ на вышеуказанную заявку ОАО «Кузбассэнергосбыт» письмом от 28.10.2011 г. №80-23-13/6821 сообщило в адрес ООО «Энергосбыт» о том, что между ООО

«Грин» и ОАО «Кузбассэнергосбыт» заключен договор электроснабжения №2250 от 30.12.2008 г.

В вышеуказанном письме ОАО «Кузбассэнергосбыт» не содержалось ссылок на обстоятельства, предусмотренные пунктом 61 Основных положений, в соответствии с которыми гарантирующий поставщик вправе отказать заявителю в заключении договора поставки электрической энергии.

31.10.2011 г. ООО «Грин» было направлено письмо №102 в адрес ООО «Энергосбыт», в котором общество сообщало о том, что в связи с непредставлением ООО «Энергосбыт» документов, подтверждающих его право на распоряжение электроэнергией в отношении точек поставки ООО «Грин» в достаточных объемах, считает договор электроснабжения №111199 не заключенным, а также сообщило о готовности заключения договора электроснабжения, в случае исполнения ООО «Энергосбыт» ранее указанных условий.

Письмом от 03.11.2011 г. №2-8449-211 ООО «Энергосбыт» повторно уведомило ОАО «Кузбассэнергосбыт» о заключенном между ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин» договоре электроснабжения №111199, а также просило включить данную точку в договор электроснабжения №2400 от 29.01.2009 г., заключенный между ООО «Энергосбыт» и ОАО «Кузбассэнергосбыт».

ОАО «Кузбассэнергосбыт» в ответ на вышеуказанное письмо ООО «Энергосбыт» было направлено письмо от 06.12.2011 г. №80-23-02/7837, в котором сообщалось о том, что ООО «Грин» подтвердило свое намерение о дальнейшем сотрудничестве с ОАО «Кузбассэнергосбыт» по договору электроснабжения №2250.

Таким образом, ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин» выполнили со своей стороны все необходимые и предусмотренные Основными положениями действия для заключения договора электроснабжения №111199 от 05.10.2011 г.

Отказ (уклонение) ОАО «Кузбассэнергосбыт» от включения в коммерческий договор №2400 от 29.01.2009 г., заключенный с ООО «Энергосбыт», точки поставки электрической энергии ООО «Грин», а также уклонение ОАО «Кузбассэнергосбыт» от расторжения договора электроснабжения №2250 от 30.12.2008 г., заключенного с ООО «Грин» противоречит нормам действующего законодательства РФ в сфере электроэнергетики.

Довод ОАО «Кузбассэнергосбыт» о том, что договор электроснабжения №111199 от 05.10.2011 г. не был заключен между ООО «Грин» и ООО «Энергосбыт», так как в нем отсутствовала печать ООО «Грин», в связи с чем ОАО «Кузбассэнергосбыт» отказало ООО «Энергосбыт» во включении в коммерческий договор №2400 от 29.01.2009 г., заключенный с ООО «Энергосбыт», точки поставки электрической энергии ООО «Грин», не может быть принят во внимание в связи со следующим: ОАО «Кузбассэнергосбыт» в своих пояснениях по делу №18/А-10-2011 от 20.03.2012 г. №80-03/2012, направленными в адрес Кемеровского УФАС России, указывает на факт непредставления ООО «Энергосбыт» договора электроснабжения №111199 от 05.10.2011 г., подтверждающего право ООО «Энергосбыт» на заключение договора в отношении точек поставки ООО «Грин». Следовательно, ОАО «Кузбассэнергосбыт» на момент отказа (28.10.2011 г. письмо №80-23-13/6821) ООО «Энергосбыт» во включении в коммерческий договор от 29.01.2009 г. №2400 точки поставки ООО «Грин» не располагало договором №111199 от 05.10.2011 г. и не имело возможности оценить его на предмет соответствия требованиям действующего законодательства.

ОАО «Кузбассэнергосбыт» при направлении в адрес ООО «Энергосбыт» отказа от включения точек поставок электрической энергии ООО «Грин» в договор №<...> от <...> г. не указывало на необходимость предоставления договора №111199 от

05.10.2011 г., заключенного между ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин».

Кроме того, предоставление указанного договора не является обязательным условием для осуществления перехода абонента от гарантирующего поставщика на обслуживание к энергосбытовой организации и не предусмотрено нормами действующего законодательства, регулирующего такой переход.

ОАО «Кузбассэнергосбыт» на основании приказа Кемеровского УФАС России №2-р от 27.09.2007г. включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов, на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии с долей более 50% в границах Кемеровской области. Таким образом, ОАО «Кузбассэнергосбыт» занимает доминирующее положение на вышеуказанном рынке.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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 следующие действия (бездействие), в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Статья 10 Гражданского Кодекса РФ не допускает использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Действия ОАО «Кузбассэнергосбыт», выразившиеся в уклонении (отказе) от включения в коммерческий договор №<...> от <...> г., заключенный с ООО «Энергосбыт», точки поставки электрической энергии ООО «Грин», а также уклонении ОАО «Кузбассэнергосбыт» от расторжения договора электроснабжения №2250 от 30.12.2008 г., заключенного с ООО «Грин», противоречащие требованиям пунктов 62 и 76 Основных положений, результатом которых явилось создание препятствий доступу ООО «Энергосбыт» на товарный рынок и ущемление интересов ООО «Энергосбыт», квалифицированы Комиссией как злоупотребление ОАО «Кузбассэнергосбыт» доминирующим положением на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии в границах Кемеровской области, а именно нарушение пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Вышеуказанные действия ОАО «Кузбассэнергосбыт», направленные на сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции), привели к ограничению конкуренции на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии в границах Кемеровской области.

Так, доля ООО «Энергосбыт» на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии в границах Кемеровской области в 2011 г. снизилась по сравнению с долей ООО «Энергосбыт» на данном товарном рынке в 2010 г. (<...> % в 2011 г. против <...>% в 2010 г.). Одной из причин такого снижения является, в том числе и потеря договорных отношений между ООО «Энергосбыт» и ООО «Грин», так как объем годового потребления электрической энергии ООО «Грин» составляет более <...> тыс.кВтч, что составляет более 1,5% от объема электрической энергии, поставляемой ООО «Энергосбыт» на территории Кемеровской области.

Материальный ущерб, понесенный ООО «Энергосбыт» вследствие нарушения ОАО «Кузбассэнергосбыт» антимонопольного законодательства, не установлен.

Учитывая, что в настоящее время ООО «Грин» приобретает электрическую энергию по договору электроснабжения, заключенному с ОАО «Кузбассэнергосбыт», и не заявляло ходатайство о его расторжении, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 43 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА

1. Признать ОАО «Кузбассэнергосбыт» нарушившим пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» посредством уклонения (отказа) от включения в коммерческий договор №<...> от <...> г., заключенный с ООО «Энергосбыт», точки поставки электрической энергии ООО «Грин», а также уклонения ОАО «Кузбассэнергосбыт» от расторжения договора электроснабжения №2250 от 30.12.2008 г., заключенного с ООО «Грин», противоречащие требованиям пунктов 62 и 76 Основных положений, что имеет своим результатом создание препятствий доступу ООО «Энергосбыт» на товарный рынок и ущемление интересов ООО «Энергосбыт».

2. Предписание ОАО «Кузбассэнергосбыт» по делу №16/А-10-2012 не выдавать.

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

А.М. Давыдова

Р.Р. Залендинов

Г.Н. Ананьева

А.И. Горбачев

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.