

РЕШЕНИЕ

В полном объеме решение изготовлено «11» июля 2011 года г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «15» июня 2011 года

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

Председатель Комиссии: - Козлова А.А. – руководитель Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии: - Расторгуева Ю.М. - начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

- Волков В.Д. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

в присутствии: представителей заявителя — <...> (доверенность 10 мая 2011 года № б/н), <...> (доверенность от 10 мая 2011 года б/н);

представителей ОАО «Челябэнергосбыт» - <...> (доверенность от 17 марта 2011 года № 1-69); <...> (доверенность от 1 января 2011 года № 2-7); <...> (доверенность от 1 января 2011 года № 1-40); <...> (доверенность от 1 января 2011 года № 2-16), <...> (доверенность от 1 января 2011 года № 2-8),

УСТАНОВИЛА:

18.03.2010 письмом № 9 ООО ТК «Стрела» обратилось в ОАО «Челябэнергосбыт» с заявкой на заключение договора энергоснабжения.

Для проверки соблюдения требований пунктов 61, 62 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31 августа 2006 года № 530 (далее — Правила), ОАО «Челябэнергосбыт» направило инженера <...>, которым в присутствии представителя заявителя был составлен акт проверки схемы расчетного учета от 21.04.2010 № 01-03-215. Актом было зафиксировано отсутствие утвержденной схемы электроснабжения; отсутствие копий документов о приемке и опломбировке измерительных комплексов — трансформаторов тока или напряжения; несоответствие установленных электросчетчиков подключаемому уровню напряжения и истекший срок госповерки приборов учета. В установленный в указанном акте срок — до 10.05.2010 ООО ТК «Стрела» не устранило нарушения, обозначенные в акте. 22.06.2010 ООО ТК «Стрела» представило в ОАО «Челябэнергосбыт» письмо б/н, б/д, в котором сообщило, что требования акта от 21.04.2010 № 01-03-215 выполнены в полном объеме, а приборы учета заменены, в этом же письме содержится просьба принять новые приборы учета в качестве расчетных.

23.06.2010 ОАО «Челябэнергосбыт» направило инженера <...>, которым в присутствии представителя заявителя был составлен акт проверки выполнения предписаний от 23.06.2010 № 01-03-316, указанным актом было выявлено, что предписания исполнены не в полном объеме.

01.07.2010 ОАО «Челябэнергосбыт» направило в адрес ООО ТК «Стрела» проект договора энергоснабжения от 01.07.2010 № 769.

13.07.2010 ООО ТК «Стрела», не согласившись с редакцией пунктов 1.1, 1.2, 2.1.1, 2.1.2, 2.1.3, 2.1.4, 2.1.5, 2.2.1, 2.2.2, 2.2.3, 2.2.5, 2.2.6, 2.2.7, 2.2.8, 3.1.1, 3.1.2, 3.1.3, 3.1.6, 3.1.7, 3.1.8, 3.1.9, 3.1.10, 3.1.11, 3.1.12, 3.1.14, 3.1.15, 3.1.16, 3.1.17, 3.1.18, 3.1.19, 3.1.23, 3.2.1, 3.2.2, 4.1, 4.2, 4.3, 4.4, 4.5, 4.6, 4.6.1, 4.6.2, 4.6.3, 4.7, 4.8, 5.2.3, 5.3, 5.4, 6.3, 6.4.1, 6.4.2, 6.5, 6.6, 6.7, 6.8, 7.2, 7.3, 7.5, 7.5.1, 7.5.2, 7.5.3, 7.6, 7.7, 7.8, 7.10, 7.11, 7.12, 7.13, 7.15, 9.2, 10.5, 10.6, перечнем приложений, предложило добавить новые пункты 3.2.6, 3.2.7, и направило с письмом от 13.07.2010 № 35 в ОАО «Челябэнергосбыт» протокол разногласий от

02.07.2010 к договору энергоснабжения 01.07.2010 № 769.

Письмом от 20.07.2010 ОАО «Челябэнергосбыт» сообщило ООО ТК «Стрела», что протокол разногласий находится на рассмотрении, протокол разногласий будет представлен в установленный законом срок, а в сопроводительном письме ООО ТК «Стрела» неверно указан номер спорного договора энергоснабжения.

С письмом от 13.08.2010 № ЧФ-08/3991 ОАО «Челябэнергосбыт» направило ООО ТК «Стрела» протокол согласования разногласий от 12.08.2010 к договору энергоснабжения от 01.07.2010 № 769.

16.08.2010 ООО ТК «Стрела» представило в Челябинское УФАС России заявление на действия ОАО «Челябэнергосбыт», выразившиеся в уклонении от заключения договора энергоснабжения, содержащие, по мнению ООО ТК «Стрела», признаки нарушения антимонопольного законодательства. По результатам рассмотрения заявления было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 92-04/10.

28.12.2010 в Челябинское УФАС России поступило заявление ООО ТК «Стрела», в котором сообщалось о начале нового преддоговорного спора между ООО ТК «Стрела» и ОАО «Челябэнергосбыт». Указанное заявление поступило вместе с ходатайством о рассмотрении заявления в рамках одного дела о нарушении антимонопольного законодательства № 92-04/10. Ходатайство было удовлетворено Комиссией.

Письмом от 21.10.2010 № 42 ООО «ТК» Стрела» направило в адрес ОАО «Челябэнергосбыт» заявку о заключении договора энергоснабжения по одноставочному тарифу, дифференцированному по трем зонам суток.

19.11.2010 ОАО «Челябэнергосбыт» направило ООО «ТК» Стрела» проект договора энергоснабжения от 01.11.2010 № 769 (Далее - Договор).

29.11.2010 ОАО «Челябэнергосбыт» получило от ООО «ТК» Стрела» протокол разногласий от 25.11.2010 (далее — ПР).

На ПР ОАО «Челябэнергосбыт» направило в ООО «ТК» Стрела» протокол согласования разногласий от 06.12.2010 (далее — ПСР).

15 декабря 2010 года ОАО «Челябэнергосбыт» направило ООО «ТК» Стрела» протокол согласования разногласий № 2 от 15 декабря 2010 года (далее — ПСР 2).

Исходя из пояснений ООО «ТК» Стрела» 6 июня 2011 года, оно направило в ОАО «Челябэнергосбыт» протокол согласования разногласий № 3 (далее — ПСР 3) к протоколу разногласий от 25.11.2010 к договору энергоснабжения № 769 от 01.11.2010, который ОАО «Челябэнергосбыт» подписало с протоколом урегулирования разногласий к протоколу согласования разногласий № 3 (далее — ПУР) к протоколу разногласий от 25.11.2010 к договору энергоснабжения. При этом, ПУР по состоянию на дату вынесения решения Комиссией так и не был подписан ООО «ТК» Стрела» ввиду того, что стороны не пришли к согласию по условию применяемого при определении стоимости электроэнергии уровня напряжения.

В обоснование требований, изложенных в заявлении, ООО «ТК» Стрела» пояснило следующее.

По мнению ООО «ТК» Стрела», спорные условия, на которых настаивало в период преддоговорных споров ОАО «Челябэнергосбыт», невыгодны для ООО «ТК» Стрела», следовательно, положениями части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» такое настаивание запрещено. Содержанием, эксплуатацией и развитием сетей КЛ-10 кВ от ПС «Аэродромная» до РП-10 кВ занимается ООО «Челябинский текстильный комбинат».

Учитывая, что все расходы в указанных сетях несет ООО «Челябинский текстильный комбинат», для ОАО «МРСК Урала» стоимость таких расходов при установлении тарифа не учитывалась. Довод

ООО «ТК» Стрела» в этой части подтвержден актами разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей.

В опровержение доводов ООО «ТК» Стрела» и в подтверждение отсутствия нарушения антимонопольного законодательства ОАО «Челябэнергосбыт» привело следующие доводы.

От урегулирования разногласий, возникших при заключении договоров, не ставились в зависимость действия ОАО «Челябэнергосбыт» по подаче электрической энергии на объекты энергоснабжения ООО «ТК» Стрела»: электроэнергия подавалась в полном объеме, в соответствии с согласованными величинами и мощностями. Доводы ООО «ТК» Стрела» основаны только на наличии преддоговорного спора. Точкой присоединения для ООО «ТК» Стрела» является место физического соединения, предусмотренное актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности от 27.12.2005. Из акта видно, что значение напряжения на границе балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сетей, совпадающей с точкой присоединения, соответствует среднему второму уровню напряжения (10 кВт — СН 11), дифференцированному по правилам пункта 44 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом ФСТ от 06.08.2004 № 20-э/2.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения участвовавших в рассмотрении дела лиц, Комиссия пришла к выводу о нарушении ОАО «Челябэнергосбыт» антимонопольного законодательства по следующим основаниям.

1. ОАО «Челябэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком и осуществляет розничную продажу электрической энергии (без ее передачи и распределения) физическим и юридическим лицам.

В соответствии с пунктом 3.25 утвержденного Приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации при рассмотрении заявления, материалов (далее - Регламент), при наличии материалов, указывающих на признаки нарушения статьи 10 Закона «О защите конкуренции», антимонопольный орган в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 23 Закона «О защите конкуренции» устанавливает наличие (отсутствие) доминирующего положения хозяйствующего субъекта, в отношении которого подано заявление, материалы или в действиях (бездействии) которого антимонопольным органом обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно п. 3.6.5 утвержденного Приказом ФАС России от 17.01.2007 № 5 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов.

Приказом руководителя Челябинского УФАС России от 01.09.2008 № 71 ОАО «Челябэнергосбыт» внесено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов Челябинской области, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более, чем 35 процентов, как занимающее долю на рынке розничной продажи электрической энергии (без ее передачи и распределения) на территории Челябинской области более 65 процентов.

Таким образом, в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» положение ОАО «Челябэнергосбыт» на рынке продажи электрической энергии (без ее передачи и распределения) на территории Челябинской области признается доминирующим.

2. В соответствии с пунктом 63 Правил в течение 30 дней со дня получения заявки о заключении договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии)

гарантирующий поставщик обязан ее рассмотреть и направить (передать) заявителю подписанный со своей стороны проект соответствующего договора, а в случае если заявителем представлен проект договора - подписать его или направить ему протокол разногласий.

Заявитель, получивший от гарантирующего поставщика проект договора и не имеющий возражений по его условиям, заполняет договор в части, относящейся к включаемым в договор сведениям о покупателе электрической энергии, и направляет один подписанный экземпляр договора гарантирующему поставщику.

В случае несогласия с условиями, содержащимися в проекте договора или протоколе разногласий, заявитель вправе в свою очередь направить гарантирующему поставщику протокол разногласий.

Гарантирующий поставщик обязан в течение 7 дней со дня получения от заявителя указанного протокола разногласий принять меры по урегулированию разногласий либо в письменной форме уведомить заявителя об отказе во внесении полученных предложений в проект договора с указанием причин отказа, которые могут быть обжалованы заявителем в суде.

Гарантирующий поставщик, получивший протокол разногласий, но не принявший мер по урегулированию указанных разногласий и не направивший заявителю мотивированный отказ в учете их в проекте договора в установленный срок, обязан возместить понесенные заявителем убытки, вызванные уклонением от заключения договора в соответствии с законодательством Российской Федерации, что не освобождает его от обязанности заключить договор. В таком случае заявитель вправе обратиться в суд с требованием об урегулировании разногласий, возникших при заключении договора, или с требованием о понуждении гарантирующего поставщика заключить договор.

В рамках преддоговорного спора ООО «ТК» Стрела» направило протокол разногласий в ответ на направленный 01.07.2010 проект договора энергоснабжения от 01.07.2010 № 769. В семидневный срок, установленный пунктом 63 Правил, ОАО «Челябэнергосбыт» уведомило ООО «ТК» Стрела» о том, что намерено урегулировать разногласия и что направит протокол урегулирования разногласий в установленный законом срок.

Учитывая, что протокол разногласий был направлен со стороны ООО «ТК» Стрела» 13.07.2010, а протокол урегулирования разногласий со стороны ОАО «Челябэнергосбыт» был направлен 13.08.2010, сроки, предусмотренные пунктом 63 Правил, были соблюдены ОАО «Челябэнергосбыт».

Таким образом, в этой части Комиссия не усматривает в действиях ОАО «Челябэнергосбыт» уклонения от заключения договора энергоснабжения.

3. Условиями пункта 2.1.4 Договора среди обязанностей ОАО «Челябэнергосбыт» содержалась обязанность извещать Покупателя до конца месяца предшествующего расчетному периоду об удовлетворении заявки на изменение величины электропотребления, согласованной договором, по условиям п. 3.2.1 Договора.

В ПР ООО «ТК» Стрела» потребовало изменить редакцию указанного пункта на следующую: «Изменять по извещению Покупателя договорной объем электроэнергии, направленному по условиям п. 3.2.1 Договора».

В ПСР, ПСР 2 ОАО «Челябэнергосбыт» предложило исключить пункт 2.1.4 из Договора. В ПСР 3 ООО «ТК» Стрела» согласилось исключить из Договора пункт 2.1.4 Договора. Условиями пункта 3.2.1 Договора предусмотрено право абонента обращаться к гарантирующему поставщику однократно не позднее 15 дней до начала расчетного периода с вопросом изменения согласованных договором величин потребления электроэнергии соответствующего расчетного периода с предоставлением письменного обоснования.

Учитывая, что в ПСР, ПСР 2, ПСР 3 и ПУР пункт 2.1.4 исключен, пункт 3.2.1 согласован сторонами и содержит право обращения за изменением договорных величин, отсутствие пункта 2.1.4 в Договоре не может нести для ООО «ТК» Стрела» негативных последствий.

Более того, в ПСР 3 ООО «ТК» Стрела» согласилось с исключением из Договора пункта 2.1.4.

3.1. Пунктом 2.2.2 Договора предусмотрено, что ОАО «Челябэнергосбыт» имеет право беспрепятственного доступа в любое время суток по служебным удостоверениям в сопровождении представителей Покупателя к электроустановкам, системам коммерческого учета Покупателя и Транзитных потребителей для:

- контроля согласованных договором величин потребления электроэнергии;
- контроля участия Покупателя в реализации графиков аварийного ограничения;
- проведения проверки систем коммерческого учета;
- уточнения схемы внешнего электроснабжения;
- осмотра электроустановок с целью выявления фактов безучетного потребления электроэнергии,
- проверки противоаварийной автоматики;
- контроля за проведением квалифицированным электротехническим персоналом Покупателя или персоналом Владельца электросети мероприятий по полному или частичному ограничению потребления электроэнергии по требованию Продавца в случаях, предусмотренных п. 2.2.1 Договора.

Представитель Продавца имеет право опломбировать отключенные Покупателем электроустановки.

При этом, Продавец вправе потребовать в установленном законодательством РФ порядке компенсацию понесенных им при выполнении Владельцем электросети работ по введению ограничения и возобновлению поставки электроэнергии по условиям пункта 2.2.1 Договора, в соответствии с калькуляцией и актом, подтверждающим проведение Владельцем электросети данных работ.

Сведения и техническую документацию, необходимую для осуществления вышеперечисленных функций, предоставляет Покупатель.

Результаты обследования по соблюдению условий настоящего договора отражаются в двустороннем акте, оформляемом представителем Продавца.

Представитель Покупателя производит отметку в акте об ознакомлении с ним, а при наличии замечаний излагает свое мнение в акте ниже подписи представителя Продавца, составившего акт. Акт считается действительным и при отказе представителя Покупателя от ознакомительной подписи. В случае отказа представителя Покупателя от подписания акта представитель Продавца вносит в акт соответствующую запись.

Акт составляется в двух экземплярах, один из которых вручается Покупателю.

В ПР ООО «ТК» Стрела» предложило исключить пункт 2.2.2 из Договора.

В ПСР, ПСР 2 ОАО «Челябэнергосбыт» предложило следующую редакцию пункта 2.2.2: «Представители Продавца не чаще одного раза в месяц, в порядке, определенном «Межотраслевыми правилами по охране труда при эксплуатации электроустановок - ПОТ РМ-016-2001 РД 153-34.0-03.150-00 (утв. постановлением Минтруда РФ от 5 января 2001 года № 3 и приказом Минэнерго РФ от 27 декабря 2000 года № 163), имеют право доступа к приборам учета, расположенным на территории Покупателя, для цели проверки условий их эксплуатации и сохранности, снятия контрольных показаний.

Сведения и техническую документацию, необходимую для осуществления вышеперечисленных функций, представляет Покупатель.

Результаты обследования по соблюдению условий настоящего договора отражаются в двустороннем акте, оформляемом представителем Продавца.

Представитель Покупателя производит отметку в акте об ознакомлении с ним, а при наличии замечаний излагает свое мнение в акте ниже подписи представителя Продавца, составившего акт.

Акт составляется в двух экземплярах, один из которых вручается Покупателю. Отказ представителя Покупателя от подписания представленного акта, а равно отказ от присутствия при его составлении отражается с указанием причин такого отказа в акте, составленном в присутствии 2-х незаинтересованных лиц и подписанном этими лицами».

Пунктом 3.1.8 Договора установлено условие, закрепляющее обязанность ООО «ТК» Стрела» обеспечить беспрепятственный доступ представителям ОАО «Челябэнергосбыт» в любое время суток к электроустановкам, системам коммерческого учета ООО «ТК» Стрела» для реализации своих прав и обязанностей в соответствии с пунктом 2.2.2 Договора.

В ПР ООО «ТК» Стрела» предложило исключить пункт 3.1.8 из Договора.

В ПСР ОАО «Челябэнергосбыт» предложило изложить пункт 3.1.8 в следующей редакции: «Обеспечивать допуск представителей Продавца к приборам учета Покупателя, не чаще одного раза в месяц в порядке, предусмотренном «Межотраслевыми правилами по охране труда при эксплуатации электроустановок - ПОТ РМ-016-2001 РД 153-34.0-03.150-00 (утв. постановлением Минтруда РФ от 5 января 2001 года № 3 и приказом Минэнерго РФ от 27 декабря 2000 года № 163), для реализации Продавцом своих прав и обязанностей в соответствии с условиями п. 2.2.2 договора».

В ПСР 2 ОАО «Челябэнергосбыт» настаивало на включении в Договор редакции пункта 3.1.8, предложенной им в ПСР.

В ПСР 3 и ПУР ОАО «Челябэнергосбыт» согласилось исключить из Договора пункты 2.2.2 и 3.1.8.

Приборы учета, которыми производится учет электроэнергии ООО «ТК» Стрела», установлены в ячейках № 3, 6, 9, 12 РП-10 кВ, то есть на территории ООО «Челябинский текстильный комбинат». Учитывая, что приборы учета находятся не на территории ООО «ТК» Стрела», возложение обязанности по обеспечению доступа на территорию другого хозяйствующего субъекта нарушают запреты, установленные пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции». Более того, в договоре от 01.09.2006 № 15-4357 между ООО «Челябинский текстильный комбинат» и ОАО «Челябэнергосбыт» предусмотрена обязанность ООО «Челябинский текстильный комбинат» обеспечивать беспрепятственный доступ к электроустановкам последнего.

Учитывая, что законом прямо не предусмотрено возложение указанной выше обязанности на потребителя, заявителем оспаривалось включение условий пункта 3.1.8 в Договор, а у ОАО «Челябэнергосбыт» имелась возможность доступа к приборам учета ООО «ТК» Стрела», Комиссия признает навязыванием невыгодных условий действия ОАО «Челябэнергосбыт» по включению пункта 3.1.8 в Договор и настаиванию на его наличии в Договоре.

Пунктом 4.1 Договора установлено, что покупатель устанавливает и эксплуатирует приборы учета электроэнергии в соответствии с главой 1.5 «Правил устройства электроустановок», главой 2.11 «Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей», п. 141 «Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики», осуществляет своевременную замену и поверку расчетных приборов учета, измерительных трансформаторов тока и напряжения.

Затраты по установке, замене, госповерке, настройке приборов учета (системы коммерческого учета) и инструментальной проверке правильности схемы включения приборов учета несет Покупатель, кроме случаев, когда инициатором проверки является Продавец или Владелец электросети».

В ПР ООО «ТК» Стрела» предложило исключить пункт 4.1 из Договора.

В ПСР ОАО «Челбэнергосбыт» предложило изложить пункт 4.1 в следующей редакции: «Покупатель

обязан обеспечить надлежащий учет потребленной электрической энергии (мощности), в том числе перепрограммирование и своевременную поверку средств измерения в установленные законодательством сроки».

В ПСР 2 «Челбэнергосбыт» предложило изложить пункт 4.1 в редакции ПСР.

В ПСР 3 ООО «ТК» Стрела» предложило исключить пункт 4.1 из Договора.

В ПУР ОАО «Челябэнергосбыт» предложило следующую редакцию пункта 4.1 Договора: «В целях надлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения Покупателем должен быть обеспечен надлежащий учет электрической энергии в соответствии с законодательными актами».

В соответствии с пунктом 139 Правил, гарантирующий поставщик, энергосбытовая организация, сетевая организация, потребители, а также производители (поставщики) электрической энергии определяют порядок проектирования, монтажа, приемки в эксплуатацию, технического обслуживания и эксплуатации приборов учета, перечень имеющихся приборов учета, используемых в целях определения обязательств, а также порядок снятия показаний и расчета на их основании объемов принятой (отпущенной) электрической энергии в соответствующих договорах об осуществлении технологического присоединения, оказания услуг по передаче электрической энергии, энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии.

По согласованию сторон для выполнения указанных работ допускается привлечение 3-й стороны.

Если иное не установлено договором, прибор учета следует судьбе энергопринимающих устройств, энергетических установок или объектов электросетевого хозяйства, для обслуживания которых он используется.

Владелец объекта, на котором установлен данный прибор учета, обеспечивает его сохранность, целостность и обслуживание. В случае установки прибора учета в жилом помещении его сохранность, целостность и обслуживание обеспечивает собственник (наниматель) жилого помещения, если иное не установлено соответствующим договором.

Абзацем первым пункта 139 допускается самостоятельно определять порядок технического обслуживания приборов учета. Вместе с тем, в абзаце четвертом пункта 139 Правил говорится о том, что обеспечение обслуживания прибора учета лежит на владельце объекта, на котором он установлен. Понятие обслуживания и технического обслуживания прибора учета не раскрыто в Правилах. В то же время, редакция пункта 4.1, предложенная в Договоре, отвечает принципам разумности, учитывая что обслуживание прибора учета необходимо для обеспечения надлежащего учета электроэнергии переданной конкретному потребителю (ООО «ТК» Стрела»). Обеспечение надлежащего учета электроэнергии, отвечает интересам обеих сторон. По смыслу абзаца первого пункта 139 и подпункта «б» пункта 71 Правил стороны вправе определить в договоре условия эксплуатации прибора учета.

Кроме этого, ОАО «Челябэнергосбыт» не настаивало на первоначальной редакции пункта 4.1 Договора, в ПСР оно предложило потребителю осуществлять перепрограммирование и своевременную госповерку, необходимые для надлежащего учета электроэнергии, а в ПУР предложило обеспечить надлежащий учет электроэнергии.

Таким образом, Комиссия не признает навязыванием невыгодных условий действия ОАО «Челябэнергосбыт» по включению пункта 4.1 в Договор и действия по предложению своих редакций пункта 4.1 в ПСР, ПСР 2 и ПУР.

Пунктом 4.2 Договора предусмотрено условие о том, что замена вышедших из эксплуатации приборов учета производится владельцем системы коммерческого учета.

В ПСР, ПСР 2 ОАО «Челябэнергосбыт» продолжало предлагать указанное условие.

В ПУР ОАО «Челябэнергосбыт» исключило пункт 4.2 из Договора.

В своих требованиях ООО «ТК» Стрела» указало на то, что в соответствии с пунктом 139 Правил владелец объекта, на котором установлен прибор учета, обеспечивает его сохранность, целостность и обслуживание. На основании этого, по мнению ООО «ТК» Стрела», ООО «Челябинский текстильный комбинат» должен осуществлять замену и эксплуатацию приборов учета ООО «ТК» Стрела».

Комиссия не принимает указанный довод по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 543 ГК РФ абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, о пожарах, неисправностях приборов учета энергии и об иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией.

Согласно статьи 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества.

Учитывая, что приборы установлены за счет средств ООО «ТК» Стрела» и для обеспечения учета электроэнергии, передаваемой ему, условие о том, что замена вышедших из эксплуатации приборов учета производится владельцем системы коммерческого учета, предложенное ОАО «Челябэнергосбыт», не может быть признано Комиссией невыгодным.

Пунктом 4.6 Договора установлен порядок определения количества потребленной электроэнергии при выходе из эксплуатации или при утрате средства измерения. ОАО «Челябэнергосбыт» предложило определять количество потребленной электроэнергии исходя из статистической информации по данному средству измерения за аналогичный период предыдущего года с учетом темпов изменения объема потребления Покупателем электроэнергии (мощности) по сравнению с указанным годом.

Комиссия не признает навязыванием невыгодных условий действия ОАО «Челябэнергосбыт» по неоднократному предложению в ПСР, ПСР 2 и ПУР своей редакции пункта 4.6 ввиду того, что ООО «ТК» Стрела» согласилось с такой редакцией в ПСР 3.

В приложении № 8 к Договору содержалось условие о том, что потребитель ООО «ТК» Стрела» является потребителем, относящимся к тарифной группе «иные прочие», выбравшим одноставочный тариф, дифференцированный по трем зонам суток, подключенным на среднем втором уровне напряжения.

Согласно статьи 424 ГК РФ в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Согласно пункту 108 (1) Правил предельные уровни нерегулируемых цен на розничных рынках на территориях, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, за соответствующий расчетный период рассчитываются гарантирующим поставщиком как сумма следующих составляющих: средневзвешенная нерегулируемая цена электрической энергии (мощности), рассчитываемая и публикуемая коммерческим оператором оптового рынка в соответствии с пунктом 111 настоящего документа;

величина платы за услуги, оказание которых неразрывно связано с процессом снабжения потребителей электрической энергией и цены (тарифы) на которые подлежат государственному регулированию, и сбытовой надбавки гарантирующего поставщика (далее - плата за регулируемые услуги), которая рассчитывается и публикуется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с пунктом 111(3) настоящего документа;

плата за комплексную услугу по расчету требований и обязательств участников оптового рынка, оказываемую организацией коммерческой инфраструктуры оптового рынка.

В 2011 году предельные уровни нерегулируемых цен рассчитываются одновременно в следующих

вариантах:

одноставочный предельный уровень нерегулируемых цен, дифференцированный по числу часов использования мощности;

одноставочный предельный уровень нерегулируемых цен, дифференцированный по зонам суток;

двухставочный предельный уровень нерегулируемых цен, в том числе предельный уровень нерегулируемых цен для покупателей, осуществляющих почасовое планирование и учет.

Выбор варианта предельного уровня нерегулируемых цен производится в соответствии с порядком выбора потребителями варианта тарифа на услуги по передаче электрической энергии, предусмотренным Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденными Правительством Российской Федерации.

ООО «ТК» Стрела» выбрало на 2011 год одноставочный предельный уровень нерегулируемых цен, дифференцированный по зонам суток.

Для определения цены электроэнергии гарантирующему необходимо определить ставку средневзвешенной нерегулируемой цены электрической энергии (мощности), рассчитанной и опубликованной коммерческим оператором оптового рынка в соответствии с пунктом 111 Правил.

В свою очередь ставка средневзвешенной нерегулируемой цены электрической энергии дифференцируется в зависимости от уровня напряжения, по которому должен рассчитываться потребитель.

Согласно пункту 59 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 N 109, дифференциация регулируемых тарифов (цен) по группам (категориям) потребителей электрической энергии (мощности) должна отражать различия в стоимости производства, передачи и сбыта электрической энергии (мощности) для групп потребителей и производиться исходя из следующих критериев:

- 1) величина присоединенной (заявленной) мощности потребителей электрической энергии;
- 2) режим использования потребителями электрической мощности;
- 3) категория надежности электроснабжения;
- 4) уровни напряжения электрической сети;
- 5) иные критерии в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Тарифы на тепловую энергию (мощность) устанавливаются отдельно по потребителям, получающим горячую воду и пар, и могут быть дифференцированы по термодинамическим параметрам пара (температуре, давлению), а также по иным параметрам, включая степень использования максимальной тепловой нагрузки, в соответствии с методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке.

Федеральная служба по тарифам утверждает методические указания по формированию групп (категорий) потребителей электрической энергии (мощности) и тепловой энергии (мощности) и применению указанных критериев.

Тарифы на продукцию (услуги) организаций, осуществляющих регулируемую деятельность, дифференцированные регулирующим органом по группам потребителей, должны обеспечивать получение в расчетном периоде регулирования указанными организациями необходимой валовой выручки.

Не допускается дифференциация регулируемых тарифов (цен) на электрическую энергию (мощность) для потребителей в зависимости от их участия (неучастия) на оптовом рынке. Учитывая изложенное, при определении применяемого уровня напряжения необходимо руководствоваться положениями методических указаний, а именно, пунктами 44, 45, 46.

Дифференциация ставки средневзвешенной нерегулируемой цены электрической энергии необходима для соразмерной оплаты услуг по передаче электрической энергии. Тариф на услуги

по передаче утверждается исходя из затрат сетевой организации, которые сетевая организация несет в процессе развития своих сетей и в процессе их обслуживания. С начала 2011 года тарифы сетевых организаций регулируются методом возврата инвестированного капитала. Процедура определения тарифа включает выявление текущих издержек, определение уровня инвестиций, установление нормы доходности инвестиций.

При этом, учитываются расходы сетевой организации, понесенные только в сетях сетевой организации, которой утверждается тариф в соответствии с пунктом 46 Методических указаний.

В связи с изложенным ООО «ТК» Стрела» потребовало установить в приложении № 8 к Договору условие о том, что оно подключено на высоком уровне напряжения, с учетом того, что оно опосредованно присоединено к сетям питающего (высшего) напряжения центра питания (подстанции) сетевой организации ОАО «МРСК Урала» через сети ООО «Челябинский текстильный комбинат». ООО «Челябинский текстильный комбинат» при этом не является сетевой организацией.

Опосредованное подключение подтверждено актами разграничения балансовой принадлежности от 27 декабря 2005 года между ООО «ТК» Стрела» и ООО «Челябинский текстильный комбинат», от 21.09.2007 № 16-07-0688 между ОАО «Челябэнерг» (филиал ОАО «МРСК Урала») и ООО «Челябинский текстильный комбинат».

Учитывая, что ООО «Челябинский текстильный комбинат» не оказывает услуг по передаче электроэнергии ООО «ТК» Стрела» и не требует за это оплаты, то расчет стоимости электроэнергии для ООО «ТК» Стрела» должен производиться по тарифу, соответствующему высокому напряжению питающего центра. Следовательно, требования ООО «ТК» Стрела» об установлении для него в договоре условия о применении ставки цены по высокому напряжению правомерны и обоснованны.

Также, письмом от 10.05.2011 № ЕП-3751/12 ФСТ России разъяснило, что в случае, если граница балансовой принадлежности между объектом электросетевого хозяйства лица, не оказывающего услуг по передаче электрической энергии, которое имеет непосредственное подключение к сетям сетевой организации (абонент) и электрическим сетям сетевой организации находится в точке, указанной в пункте 45 Методических указаний, то и для потребителя, опосредованно присоединенного к сетям абонента (субабонент), применяется указанный пункт, то есть расчет должен производиться по тарифу, соответствующему высокому напряжению питающего центра.

В ПР и ПСР 3 ООО «ТК» Стрела» предложило изменить условие о применяемом уровне напряжения с СН 2 на ВН.

В ПСР и ПСР 2 ОАО «Челябэнергосбыт» не предложило свою редакцию приложения в части применяемого уровня напряжения.

В ПУР ОАО «Челябэнергосбыт» настаивало на своей редакции приложения № 8 в части применяемого уровня напряжения.

Как видно из ПР и ПСР 3, ООО «ТК» Стрела» отказывалось от включения в Договор невыгодного ему условия о применяемом уровне напряжения.

Таким образом, Комиссия признает действия ОАО «Челябэнергосбыт», выразившиеся в настаивании на своей редакции приложения № 8 к Договору, в части применяемого при расчетах за электроэнергию уровня напряжения, нарушением пункта 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать действия ОАО «Челябэнергосбыт», выразившиеся в навязывании ООО «ТК» Стрела»

невыгодных условий договора энергоснабжения от 01.11.2010 № 769, а именно, пункта 3.1.8, нарушением пункта 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»;

2. Учитывая, что стороны согласовали условия пункта 3.1.8 договора энергоснабжения от 01.11.2010 № 769, предписание об устранении нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» в этой части не выдавать;

3. Признать действия ОАО «Челябэнергосбыт», выразившиеся в навязывании ООО «ТК» Стрела» невыгодных условий договора энергоснабжения от 01.11.2010 № 769, а именно, условий приложения № 8, в части применяемого при расчете за электроэнергию уровня напряжения, нарушением пункта 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»;

4. Выдать ОАО «Челябэнергосбыт» предписание об устранении нарушения пункта 3 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»;

5. Передать материалы настоящего дела должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы об административном правонарушении.

Председатель Комиссии А.А. Козлова

Члены Комиссии Ю.М. Расторгуева

В.Д. Волков

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.