

Резолютивная часть оглашена 01 декабря 2009 г.

Решение в полном объеме изготовлено 8 декабря 2009 г.

РЕШЕНИЕ № 35-10АМЗ/09

Комиссия Вологодского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Хлевчук В.Т. – заместитель руководителя Управления - председатель Комиссии;

Власов А.А. – начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля – член Комиссии;

Шишелова С.А. – ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного и рекламного контроля – член Комиссии;

Лукова И.С. - ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного и рекламного контроля – член Комиссии;

Смышляева И.А. - ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного и рекламного контроля – член Комиссии,

рассмотрев дело № 35-10АМз/09 по признакам нарушения ОАО «Вологодская сбытовая компания» (160000, г. Вологда, Пречистенская набережная, 68) части первой ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Вологодской области поступили материалы из ФАС России, свидетельствующие о наличии в действиях ОАО «Вологодская сбытовая компания» (далее – Компания, ОАО «ВСК») нарушения антимонопольного законодательства в отношении ООО «Коммунэнергосбыт» (далее - Общество), выразившиеся в препятствовании доступу Общества на оптовый рынок электроэнергии.

Общество просит обязать согласовать представленный Компании Перечень средств измерений для целей коммерческого учета электрической энергии и Соглашение об информационном обмене. Считает, Компанией выставлены незаконные замечания по представленным документам, оценку и достаточность которых, для получения статуса субъекта оптового рынка, может давать только ОАО «Администратор торговой системы» (далее – ОАО «АТС»).

Ответчик с доводами и требованиями Заявителя не согласен, и полагает, что Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 г. № 861 (далее – Правила недискриминационного доступа, ПНД) регулируют отношения, возникающие между теми субъектами электроэнергетики, которые уже обладают статусом оптового рынка электроэнергии; так же Общество не является для Компании смежным субъектом и не имеет границ балансовой принадлежности, следовательно, обязанность и сроки совершения Компанией определенных действий в отношении Общества на дату рассмотрения комиссией дела не установлены ни одним из документов, на которые ссылается Заявитель.

Комиссия, заслушав представителей сторон, изучив материалы дела, считает ОАО «Вологодская сбытовая компания» нарушившим пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. (далее – Закон о защите конкуренции), по следующим основаниям.

Компания является доминирующим хозяйствующим субъектом на розничном рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии на территории Вологодской области (приказом Вологодского УФАС России от 24.12.2007 № 195 Общество включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, по электрической энергии с долей более 65 процентов на территории Вологодской области), является гарантирующим поставщиком и имеет статус субъекта оптового рынка.

Как следует из материалов дела, Обществом в адрес Компании было направлено письмо № 4/22 от 15.08.2008 г. о согласовании Перечня средств измерений для целей коммерческого учета по точкам поставки (далее – Перечень, ПСИ).

Далее письмом от 26.08.2008 г. Общество сообщило Компании, что между ООО «Коммунэнергосбыт» и МУП «Вологдагортеплосеть» заключен договор на поставку

электрической энергии с 01.01.2009 г. (с приложением указанного договора), одновременно представив Компании дополнительно однолинейную схему электроснабжения и акта разграничения балансовой принадлежности.

Письмом от 15.09.2009 г. Компания сообщила Обществу, что между ОАО «Вологодская сбытовая компания» и МУП «Вологдагортеплосеть» заключен действующий договор № 7004 от 01.04.2008 г. на поставку электрической энергии и мощности, с присоединенной мощностью 750 кВА, и в связи с этим, представленный Обществом пакет документов не может быть рассмотрен Компанией.

Затем письмом № 4/15 от 16.02.2009 г. Общество сообщило Компании, что заключило договор на поставку электрической энергии № 7 от 11.07.2008 г., так же в связи с изменением схемы электроснабжения МУП «Вологдагортеплосеть» для регистрации группы точек поставки в торговой системе оптового рынка повторно направило Компании на согласование Перечень средств измерений

В ответ на письмо от 16.02.2009 г. письмом № 18/867 от 13.03.2009 г. ОАО «ВСК» возвратило комплект документов, ранее представленных Обществом, ссылаясь на отсутствие взаимоотношений между ООО «Коммунэнергосбыт» и МУП «Вологдагортеплосеть» по вопросу представления интересов второго на оптовом рынке, так же Компания считает, что Договор и Перечень средств измерений подписаны не уполномоченными лицами.

Далее письмом № 4/29 от 23.03.2009 г. Общество повторно направляет Компании Соглашение об информационном обмене и ПСИ с рядом дополнительных документов.

Письмом № 18/1464 от 22.04.2009 г. Компания возвратила представленные ранее документы Обществу, ссылаясь на причины, указанные ранее, а именно на отсутствие взаимоотношений между ООО «Коммунэнергосбыт» и МУП «Вологдагортеплосеть» по вопросу представления интересов второго на оптовом рынке, так же Компания считает, что Договор и Перечень средств измерений подписаны не уполномоченными лицами.

28.04.2009 гг. ООО «Коммунэнергосбыт» обратилось в Комиссию при Наблюдательном совете НП «Совет рынка» по рассмотрению обращений (жалоб) на действия (бездействие) субъектов электроэнергетики, препятствующие доступу на оптовый рынок с заявлением о действии (бездействии) ОАО «Вологодская сбытовая компания», выразившихся в препятствовании доступу ООО «Коммунэнергосбыт» на оптовый рынок электроэнергии и мощности.

В отзыве на жалобу Компания указывает, что при согласовании (подписании) Перечня средств измерений и Соглашения об информационном обмене, должны быть обусловлены документальным подтверждением взаимоотношения между Заявителем и потребителем, в интересах кого действует Общество; порядок получения статуса субъекта оптового рынка, участника оборота электрической энергии на оптовом рынке и порядок заключения обязательных договоров субъектов оптового рынка устанавливается Правилами оптового рынка; Компания считает, что Правила недискриминационного доступа не регулируют порядок доступа к услугам коммерческой инфраструктуры, так же, по мнению, ОАО «ВСК» Заявитель не является смежным субъектом, следовательно, у Компании

отсутствует обязанность согласования документов.

07.07.2009 г. состоялось заседание Конфликтной комиссии при наблюдательном совете НП «Совет рынка», по результатам рассмотрения которой Комиссия сделала следующие выводы:

- в соответствии с нормативно – правовыми актами Российской Федерации и документами НП «Совет рынка» согласование Соглашения об информационном обмене и Перечня средств измерений не может быть обусловлено документальным подтверждением взаимоотношений между ООО «Коммунэнергосбыт» и потребителем, в интересах которого действует данное общество (в частности, предоставлением в адрес ОАО «Вологодская сбытовая компания» договора между ООО «Коммунэнергосбыт» и потребителем);

- порядок взаимодействия субъектов оптового рынка электрической энергии с теми лицами, которые намерены получить статус субъекта оптового рынка, и в этом статусе получить допуск к участию в торговых операциях на оптовом рынке, определяется п. 8 Правил недискриминационного доступа и п. 6.7 Регламента коммерческого учета электроэнергии и мощности (Приложение № 11 к Договору о присоединении к торговой системе оптового рынка);

- предположение Компании о том, что Правила недискриминационного доступа регулируют отношения, возникающие между теми субъектами, которые уже обладают статусом субъекта оптового рынка электроэнергии, является необоснованным, поскольку субъектный состав лиц, участвующих в правоотношениях, которые регулируются Правилами недискриминационного доступа, не ограничивается лишь субъектами оптового рынка и администратором торговой системы оптового рынка. Юридическое лицо, желающее получить доступ к услугам администратора торговой системы оптового рынка (заявитель), не является субъектом оптового рынка;

- утверждение Компании о том, что в настоящее время Правила недискриминационного доступа не регулируют порядок к услугам организации коммерческой инфраструктуры, так как в настоящее время АТС отсутствует, является ошибочным, поскольку Правила недискриминационного доступа не признаны утратившими юридическую силу; в настоящее время услуга, обеспечивающая участие в торговой системе оптового рынка и электрической энергии и мощности, оказывается ОАО «Администратор торговой системы оптового рынка»;

- утверждение Компании, что Правила недискриминационного доступа регулируют правовые отношения по получению услуг администратора торговой системы по признакам принадлежности к группе лиц, осуществляющих определенную деятельность (субъекты оптового рынка), и по признаку «смежности» таких лиц на оптовом рынке не является обоснованным, поскольку субъектом правоотношений, связанных с доступом к услугам администратора торговой системы оптового рынка, может быть не только субъект оптового рынка, но и юридическое лицо, желающее получить доступ к услугам администратора торговой системы оптового рынка (заявитель), не являющееся субъектом оптового рынка. Кроме того, слово «смежный» в контексте пунктов 7 и 8 Правил недискриминационного доступа используется исключительно в лексическом значении «пограничный, сопредельный».

По результатам рассмотрения Комиссия при НП «Совет рынка» вынесла следующее решение:

1. Признать действия (бездействие) ОАО «Вологодская сбытовая компания», выразившееся в уклонении от согласования перечня средств измерений и Соглашения об информационном обмене, не соответствующими Правилам оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, препятствующими доступу ООО «Коммуэнергосбыт» на оптовый рынок электрической энергии (мощности).

2. Рекомендовать ОАО «Вологодская сбытовая компания» согласовать (подписать) Перечень средств измерений и Соглашение об информационном обмене в течение семи рабочих дней с даты оглашения решения Комиссии и проинформировать об этом Комиссию.

Далее Общество, согласно решения Комиссии при НП «Совет рынка» письмом № 4/86 от 16.07.2009 г., направило Компании на согласование Соглашение об информационном обмене, Перечень средств измерений и документы, необходимые для согласования Перечня.

Общество, не получив ответа на письмо от 16.07.2009 г. повторно письмом № 1/94 от 11.08.2009 г. направило пакет документов для согласования в Компанию.

В ответ на письмо Общества от 11.08.2009 г., Компания направила письмо № 18/2942 от 31.08.2009 г., в котором сообщает, что ОАО «ВСК» направило письмо председателю НП «Совет рынка» о несогласии с решением конфликтной комиссии от 07.07.2009 г., в связи с этим, пакет документов Компанией оставлен без рассмотрения.

На заседании Комиссии представители Общества пояснили, что на сегодняшний день, несмотря на решение НП «Совет рынка», Компания не подписала Соглашение об информационном обмене и ПСИ. Замечаний к пакету документов от НП «Совет рынка» в адрес Общества не поступало.

Общество принимает все возможные меры к согласованию с Компанией возникающих разногласий, но ответчик продолжает уклоняться от прямого согласования. Таким образом, действия Компании по-прежнему направлены на препятствия доступу на оптовый рынок Общества.

Представители Компании на заседании Комиссии пояснили, что по их мнению, в настоящее время Правила недискриминационного доступа не регулируют порядок доступа к услугам коммерческой инфраструктуры, считают, что требования о согласовании документов предъявляются к смежному субъекту оптового рынка, так же, Общество не направило адрес Компании документов, подтверждающих представительство интересов третьего лица.

При этом Комиссия по рассмотрению дела исходит из следующего.

Антимонопольное законодательство Российской Федерации, в соответствии со статьёй 2 Закона о защите конкуренции, основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон № 35-ФЗ, Закон об электроэнергетике) под оптовым рынком электрической энергии и мощности понимается сфера обращения особых товаров – электрической энергии и мощности в рамках Единой энергетической системы России в границах единого экономического пространства Российской Федерации с участием крупных производителей и крупных покупателей электрической энергии и мощности, а также иных лиц, получивших статус субъекта оптового рынка и действующих на основе Правил оптового рынка, утверждаемых в соответствии с Законом № 35-ФЗ Правительством Российской Федерации. Субъектами оптового рынка являются юридические лица, получившие в установленном Законом № 35-ФЗ порядке право участвовать в отношениях, связанных с обращением электрической энергии и (или) мощности на оптовом рынке, в соответствии с утверждаемыми Правительством Российской Федерации правилами оптового рынка.

Согласно п. 2 ст. 30 Закона об электроэнергетике одним из основных принципов организации оптового рынка является свободный недискриминационный доступ к участию в оптовом рынке всех продавцов и покупателей электрической энергии, соблюдающих установленные Правительством Российской Федерации правила оптового рынка и удовлетворяющих требованиям в отношении субъектов оптового рынка, установленным статьей 35 Закона № 35-ФЗ.

На основании п. 1 статьи 31 Закона № 35-ФЗ, в состав субъектов оптового рынка входят участники обращения электрической энергии и (или) мощности - поставщики электрической энергии (генерирующие компании) и покупатели электрической энергии (энергосбытовые организации, крупные потребители электрической энергии, гарантирующие поставщики), получившие статус субъектов оптового рынка в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, совет рынка, коммерческий оператор и иные организации, обеспечивающие в соответствии с правилами оптового рынка и договором о присоединении к торговой системе оптового рынка функционирование коммерческой инфраструктуры оптового рынка, организации, обеспечивающие функционирование технологической инфраструктуры оптового рынка (организация по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью, системный оператор).

Для получения юридическим лицом статуса субъекта оптового рынка ему необходимо получить доступ к услугам администратора, который впоследствии включает такое юридическое лицо в Реестр субъектов оптового рынка. При этом для получения доступа к услугам администратора юридическое лицо обязано представить соответствующий пакет документов.

Правила недискриминационного доступа определяют общие принципы и порядок обеспечения недискриминационного доступа субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности) к услугам по организации функционирования торговой системы оптового рынка электрической энергии (мощности) администратора торговой системы оптового рынка, а так же порядок оказания этих услуг (пункт 1).

Услуги администратора могут быть оказаны лицам, получившим статус субъекта оптового рынка электрической энергии (мощности) и предоставившим

администратору документы и информацию, предусмотренную пунктами 6-8 Правил недискриминационного доступа, а также подписавшим договор о присоединении к торговой системе оптового рынка (пункт 5 Правил).

В соответствии с п.7 Правил недискриминационного доступа заявитель представляет Администратору по форме, утвержденной Администратором, документы, подтверждающие, в том числе наличие согласованного со смежными субъектами оптового рынка Перечня .

В соответствии с п. 8 Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы смежные с заявителем субъекты оптового рынка в течении 30 дней со дня получения обязаны обеспечить согласование с ним документов, подтверждающих обеспечение коммерческого учета произведенной (потребленной) на оптовом рынке электрической энергии (мощности), порядок информационного обмена и порядок использования приборов коммерческого учета для определения объемов производства (потребления) электрической энергии на границах балансовой принадлежности субъектов оптового рынка.

Согласно п. 6, 7 Регламента коммерческого учета смежные с заявителем Участники ОРЭ обязаны одновременно согласовать Перечни средств измерений для целей коммерческого учета (являющиеся либо самостоятельным документом, либо приложением к соглашению об информационном обмене) в течение 30 календарных дней с даты их получения, в противном случае предоставить заявителю обоснованные причины несоответствия предоставленных соглашений об информационном обмене и Перечней средств измерений для целей коммерческого учета требованиям указанного Регламента.

Согласно докладной записки № 189, по результатам Анализа состояния конкурентной среды на розничных рынках купли-продажи (поставки) электрической энергии в Вологодской области, проведенного Вологодским УФАС России (письмо от 15.01.2009 г. № АГ/609), в настоящее время доля ОАО «Вологодская сбытовая компания» на розничном рынке купли – продажи (поставки) электрической энергии в географических границах Вологодской области составляет 83%.

Исходя из системного толкования вышеприведенного положения, можно сделать вывод: ОАО «Вологодская сбытовая компания» занимает доминирующее положение на розничном рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии на территории Вологодской области.

11.07.2008 г. Общество, являясь покупателем электрической энергии и мощности у Компании, заключило Договор № 7 на поставку электрической энергии для покупателя электрической энергии (мощности) с МУП «Вологдагортеплосеть», в соответствии с которым поставщик (ООО «Коммунэнергосбыт») обязуется осуществлять поставку, а покупатель (МУП «Вологдагортеплосеть») принимать и оплачивать электрическую энергию и мощность в количестве, сроки и на условиях, предусмотренных данным Договором.

Наряду с этим, аналогичные услуги по поставке электрической энергии и мощности для МУП «Вологдагортеплосеть» может оказывать Компания (письмо ОАО «ВСК» № 24/2364 от 15.09.2008 г. в адрес ООО «Коммунэнергосбыт» о наличии действующего договора на поставку электрической энергии и мощности для МУП

«Вологдагортеплосеть»), которая ведет свою деятельность по купле-продаже (поставке) электрической энергии в географических границах Вологодской области и является гарантирующим поставщиком электрической энергии в Вологодской области.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание, что Общество и Компания являются потенциальными конкурентами по поставке электрической энергии для МУП «Вологдагортеплосеть».

Исходя из материалов дела следует, что ОАО «ВСК», являясь смежным с ООО «Коммунэнергосбыт» субъектом (основание: ПСИ коммерческого учета по точкам приема-передачи электроэнергии в сечении ОАО «ВСК» - ООО «Коммунэнергосбыт»), не обеспечило согласование ПСИ и Соглашение об информационном обмене в период с 15.09.2008 г. по настоящее время, без наличия обстоятельств, объективно препятствующих согласованию, несмотря на вынесенное 07.07.2009 г. решение Конфликтной комиссии при НП «Совет рынка», в котором ОАО «ВСК» рекомендовано согласовать указанные документы.

В соответствии с частью 1 статьи 10 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 создание препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Комиссия расценивает указанные выше действия Компании, как злоупотребление доминирующим положением, путем необоснованного уклонения от согласования (рассмотрения) Перечня, намеренное затягивание процесса согласования данного Перечня, и создания препятствий доступу Общества на оптовый рынок электроэнергии (мощности). Данные действия ущемили интересы хозяйствующего субъекта и повлекли ограничение конкуренции на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии на территории Вологодской области.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, частью 1 ст. 39, частями 1-4 ст. 41, частью 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Вологодская сбытовая компания» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выражающимся в злоупотреблении доминирующим положением путем необоснованного уклонения от согласования Перечня средств измерений для целей коммерческого учета и Соглашения об информационном обмене, что создает препятствие доступу ООО «Коммунэнергосбыт» на оптовый рынок электроэнергии (мощности).

2. Выдать ОАО «Вологодская сбытовая компания» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в установленный законом срок.

Председатель Комиссии

В.Т. Хлевчук

Члены Комиссии:

А.А. Власов

Шишелова

С.А.

Лукова

И.С.

И.А. Смышляева