РЕШЕНИЕ

по делу №71

02 февраля 2010 года г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (Приказ Свердловского УФАС России от 10.07.2009 №293):

Волкова С.Н. – зам.руководителя, председателя Комиссии;

Анисимовой Ю.В. – начальника отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии

Куценко Т.С. – специалиста 1 разряда отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии,

При участии представителей:

ответчика:

ОАО «РЖД» в рамках деятельности структурного подразделения «Энергосбыт» его филиала Свердловской железной дороги (далее – ОАО «РЖД»);

заинтересованного лица: ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Урала» (далее – ОАО «МРСК Урала»);

ОАО «Свердловэнергосбыт»;

привлеченное в качестве заинтересованного лица ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области, надлежащим образом уведомленное о времени и месте рассмотрения дела, в заседание Комиссии не явилось,

рассмотрев дело №71 по признакам нарушения ОАО «РЖД» ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном ограничении режима потребления электрической энергии путем исполнения заявки ОАО «Свердловэнергосбыт» от 20.11.2008 №12/11903 на полное (частичное) ограничение режима потребления ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области электрической энергии с 28.11.2008 до уровня аварийной брони (0,627 МВт), что привело к прекращению подачи электрической энергии иным потребителям, опосредованно присоединенным через объекты электросетевого хозяйства ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области,

УСТАНОВИЛА:

Дело №71 возбуждено Приказом Свердловского УФАС России от 10.07.2009 №293. Определением от 10.07.2009 рассмотрение дела назначено на 17 августа 2009 года. Определениями от 17.08.2009 и от 19.10.2009, заседание Комиссии было отложено на 19.10.2009 и 17.12.2009 соответственно.

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства явились материалы дела №19 об административном правонарушении (по ст.14.31 КоАП РФ), возбужденного и рассмотренного по факту направления гарантирующим поставщиком (ОАО «Свердловэнергосбыт») заявки от 20.11.2008 №12/11903 на полное (частичное) ограничение режима потребления электрической энергии ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области, исполнение ответчиком которой привело 28.11.2008 к полному ограничению режима потребления электрической энергии иными потребителями, опосредованно присоединенными через объекты электросетевого хозяйства ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области (далее – транзитные потребители).

В рамках рассмотрения дела №19 Свердловским УФАС России было установлено, что между ОАО «Свердловэнергосбыт» и ФГУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области заключен государственный контракт от 10.01.2008 №131, согласно которому гарантирующий поставщик (ОАО «Свердловэнергосбыт») обязуется осуществлять продажу электрической энергии, а также через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергии потребителя (ФГУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области), а потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказываемые услуги на условиях, определяемых контрактом.

Между ответчиком и ФГУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области составлен Акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон от 01.04.2007 №01, устанавливающий точку поставки (присоединения) в ТПС – Верхотурье фидер 10 кВ №5, №6 на проходных изоляторах от сборных шин 1 и 2 секции шин 10 кВ.

При заключении названного государственного контракта гарантирующим поставщиком и потребителем также составлен Акт согласования величины аварийной брони, согласно которому значение аварийной брони потребителя в зимний период составляет 0,627 МВт, в которое включена сумма значений величины аварийной брони некоторых из транзитных потребителей, обслуживаемых этим же гарантирующим поставщиком, а именно: медицинский пункт (0,0005 МВт), скважина МУП «Заречный» (0,004 МВт), отделение связи (0,0005 МВт).

Между ОАО «Свердловэнергосбыт» и ОАО «МРСК Урала» заключен договор от 01.01.2007 №7-ГП, в рамках которого гарантирующий поставщик, действуя в интересах и за счет обслуживаемых им потребителей электрической энергии, заказывает у территориальной сетевой организации оказание услуг по передаче электрической энергии. Одновременно ОАО «Свердловэнергосбыт» возложило исполнение своих обязательств по урегулированию отношений, связанных с передачей электрической энергии, на ОАО «МРСК Урала», которое и заключает договоры оказания услуг по передаче электрической энергии со всеми иными территориальными сетевыми организациями, электрические сети которых имеют последовательное взаимное технологическое присоединение от границ объектов электросетевого хозяйства ОАО «МРСК Урала» до точек присоединения энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии и используются для поставки электрической энергии обслуживаемым гарантирующим поставщиком потребителям электрической энергии.

Так ОАО «МРСК Урала» (правопреемник ОАО «Свердловэнерго») заключен с ответчиком Договор от 01.01.2007 №1 об оказании услуг по передаче электрической энергии, в рамках которого исполнитель (ответчик) обязуется обеспечивать передачу электрической энергии по своим электрическим сетям, а заказчик (ОАО «МРСК Урала») обязуется оплачивать эти услуги.

В Приложении №1/844 к Договору №1 от 01.01.2007 указан перечень точек отпуска электроэнергии потребителям, в интересах и за счет которых заказываются и оказываются услуги по передаче электрической энергии: фидер №5 и №6 УЩ 349/53, ЧП Капкан (магазин), ЛОМ (отдел милиции), КТП-160/10, ф. «Поселок, магазин» 0.4 кВ (ст.рзд.101 км) (население – 62 абонента).

ОАО «РЖД», получив в ноябре 2008 года заявку ОАО «Свердловэнергосбыт» от 20.11.2008 №12/11903, осуществило фактические действия по ограничению режима потребления ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области до уровня аварийной брони посредством установки «ограничительной накладки», что привело к уменьшению пропускной способности сети ответчика до 0, 627 МВт в точке ее присоединения к объектам ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области и отключению всех транзитных потребителей.

В своем письменном пояснении ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области сообщило, что электроснабжение жилых домов, детского сада, артезианских скважин, водонасосной станции, медицинского пункта, почты, магазинов мкр.Верхотурский, поселка Привокзальный, имеющих договоры энергоснабжения непосредственно с ОАО «Свердловэнергосбыт», осуществлялось транзитом через линии ЛЭП 10 кВ и трансформаторные подстанции ФБУ ИК-53. В оформленном ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области акте согласования аварийной брони были учтены только объекты самого учреждения (котельные, колонии, насосная (скважина), казармы, системы охраны и освещения периметра объекта «жилая

зона»), а также только часть из транзитных потребителей (медицинский пункт, скважина МУП «Заречный» и отделение связи). Во исполнение уведомления гарантирующего поставщика ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области самостоятельно ограничило собственное потребление электрической энергии - двух производственных участков, а также козлового крана, - о чем гарантирующий поставщик был уведомлен письмом от 21.11.2008, то есть ФБУ ИК – 53 ГУФСИН по Свердловской области предприняло все необходимые действия для поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, чьи энергопринимающие устройства имеют непосредственное технологическое присоединение к сетям ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области.

В заседании Комиссии, состоявшемся 17.08.2009, ответчик с вменяемым нарушением не согласился, сообщив, что фактические действия по ограничению режима потребления электрической энергии ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области до уровня аварийной брони (0,627 МВт) были осуществлены им на основании заявки ОАО «Свердловэнергосбыт» от 20.11.2008 №12/11903 путем установки ответчиком на фидер №6-10 кВ ТПС «Верхотурье» «ограничительной накладки». Поскольку ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области самостоятельно не осуществило фактических действий по ограничению режима собственного потребления электрической энергии, постольку сработало устройство противоаварийной автоматики и фидер №6-10 кВ ТПС «Верхотурье» был отключен. По мнению ответчика, в ограничении режима потребления электрической энергии потребителей электрической энергии, энергопринимающие устройства которых опосредованно присоединены через объекты электросетевого хозяйства ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области, виновно само ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области, поскольку оно не предприняло всех зависящих от него мер для поставки электрической энергии потребителям в установленном договором энергоснабжения объеме, в частности им не было снижено собственное потребление электрической энергии до уровня аварийной (технологической) брони, установленной в соответствующем Акте.

В заседании Комиссии, а также в своих письменных пояснениях ОАО «Свердловэнергосбыт» сообщило, что в действиях ответчика по исполнению заявки гарантирующего поставщика №12/11903 на введение частичного (полного) ограничения режима потребления электрической энергии (мощности) в отношении ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области отсутствуют признаки злоупотребления доминирующим положением, поскольку в соответствии с п.177 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (утв. Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530, далее – Правила функционирования розничных рынков электрической энергии) и абз.3 ч.4 ст.26 ФЗ от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» после получения ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области уведомления о введении ограничения режима его потребления до уровня аварийной брони, оно было обязано обеспечить передачу транзитным потребителям электрической энергии (мощности) в размере не менее 0,5 МВт путем снижения объема собственного потребления на величину, равную аварийной броне транзитных потребителей. Неснижение такого объема ФБУ ИК-53

ГУФСИН Свердловской области привело к возникновению дефицита мощности в сетях и последующему автоматическому отключению транзитных потребителей.

Привлеченное к участию в деле в качестве заинтересованного лица ОАО «МРСК Урала» сообщило, что обязательства сетевых организаций по передаче электрической энергии в объемах, ими согласованных, регулируются соответствующим договором оказания услуг по передаче электрической энергии.

Согласно п.172 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии, п.3.5.21 договора №1 от 01.01.2007 ответчик обязан приостанавливать в установленном договором порядке оказание услуг по передаче электрической энергии путем осуществления фактических действий по введению полного (частичного) ограничения режима потребления электроэнергии, в том числе на основании заявок гарантирующих поставщиков.

По мнению ОАО «МРСК Урала», действия ответчика были направлены на выполнение требований Правил функционирования розничных рынков электрической энергии и принятых им на себя договорных обязательств. При этом ОАО «МРСК Урала» претензий к ответчику относительно исполнения последним условий договора от 01.01.2007 №1 не имеет.

ОАО «МРСК Урала» считает, что в целях обеспечения энергоснабжения транзитных потребителей ФГУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области должно было согласовать уровень аварийной брони с каждым из транзитных потребителей, имеющих присоединение к сетям ФБУ ИК-53 ГУФСИН Свердловской области.

Проанализировав представленные материалы дела, заслушав мнения сторон, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ОАО «РЖД» нарушений антимонопольного законодательства.

В соответствии с п.6 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии по договору энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется:

1) осуществлять продажу электрической энергии,

2) самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии (п.1 ст.313, ст.403, ст.783 и ст.706 ГК РФ).

Согласно п.114 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в случае если договором энергоснабжения предусмотрены обязательства гарантирующего поставщика урегулировать отношения, связанные с передачей электрической энергии, гарантирующий поставщик несет

ответственность перед потребителями за неисполнение (ненадлежащее исполнение) соответствующих обязательств по указанному договору, в том числе за действия (бездействие) третьих лиц, на которых было возложено их исполнение.

В соответствии с п.4 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861, далее – Правила недискриминационного доступа) потребителями услуг по передаче электрической энергии являются лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, а также гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии. Услуги по передаче электрической энергии предоставляются сетевой организацией на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии.

Для надлежащего исполнения договоров энергоснабжения гарантирующий поставщик урегулирует отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевыми организациями, к электрическим сетям которых присоединены соответствующие энергопринимающие устройства. Представление в соответствии с договорами энергоснабжения гарантирующим поставщиком интересов обслуживаемых им покупателей электрической энергии в отношениях с территориальными сетевыми организациями, иными собственниками (владельцами) объектов электросетевого хозяйства не требует специальных полномочий.

Пунктом 6 Правил недискриминационного доступа установлено, что в случае если энергопринимающие устройства потребителя электрической энергии присоединены к электрическим сетям сетевой организации через объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, которые имеют непосредственное присоединение к сетям сетевых организаций (опосредованное присоединение к электрической сети), такой потребитель заключает договор с той сетевой организацией, к сетям которой присоединены энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, к которым непосредственно присоединено его энергопринимающее устройство.

При этом точкой присоединения по договору будет являться точка присоединения энергопринимаемого устройства потребителя электроэнергии к объекту электросетевого хозяйства лица, не оказывающего услуг по передаче электрической энергии.

Часть 5 ст.5 Федерального Закона «О защите конкуренции» указывает, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии

естественной монополии.

Часть 1 ст.4 Федерального Закона «О естественных монополиях» относит услуги по передаче электрической энергии к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

Пункт 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004) определяет сетевую организацию как организацию, владеющую на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии.

Таким образом, оказывая в интересах и за счет обслуживаемых гарантирующим поставщиком потребителей электрической энергии услуги по ее передаче, ответчик признается хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке, которому в соответствии с ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещается совершать действия (бездействие), результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц.

В соответствии с пп. «а» п.15 Правил недискриминационного доступа при исполнении договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии сетевая организация обязана обеспечить передачу электрической энергии в точке присоединения энергопринимающих устройств потребителя услуг (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается такой договор) к электрической сети, качество и параметры которой должны соответствовать техническим регламентам с соблюдением аварийной и технологической брони.

Пунктом 13 Правил недискриминационного доступа установлено, что существенным условием договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии является величина заявленной мощности, в пределах которой сетевая организация принимает на себя обязательства обеспечить передачу электрической энергии в указанных в договоре точках присоединения. Под заявленной мощностью понимается предельная величина потребляемой в текущий период регулирования мощности, определенная соглашением между сетевой организацией и потребителем услуг по передаче электрической энергии, исчисляемая в мегаваттах (п.2 Правил недискриминационного доступа).

В соответствии с п.67 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии договорный объем потребления электрической энергии (мощности) с помесячной детализацией заявляется покупателем (за исключением граждан-потребителей) гарантирующему поставщику не позднее чем за 2 месяца до начала очередного периода регулирования тарифов.

По состоянию на 18.11.2008 задолженность ФГУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области перед ОАО «Свердловэнергосбыт» составляла 1 719 349 рублей.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, согласно пп. «а» п.160 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии является основанием для введения в отношении такого потребителя ограничения режима потребления.

В соответствии с п.160 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии предполагает сокращение объемов потребления или временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям.

Пунктом 164 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии установлено, что полное ограничение режима потребления влечет за собой прекращение подачи электрической энергии потребителю путем осуществления переключений на объектах электросетевого хозяйства сетевой организации. При отсутствии такой возможности прекращение подачи электрической энергии осуществляется путем отсоединения энергопринимающих устройств потребителя от электрической сети (п.163 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии).

Частичное ограничение режима потребления влечет за собой снижение объема электрической энергии, подаваемой потребителю, по сравнению с объемом, определенным в договоре энергоснабжения, либо прекращение подачи электрической энергии потребителю в определенные периоды в течение суток, недели или месяца.

Согласно п.170 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии ограничение режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств должно применяться индивидуально в отношении каждого потребителя при условии соблюдения прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к одним и тем же распределительным устройствам соответствующей сетевой организации. При этом в соответствии с п.172 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии фактические действия по ограничению режима потребления осуществляются потребителем или сетевой организацией, к электрической сети которой непосредственно технологически присоединено энергопринимающее устройство указанного потребителя.

Потребитель несет ответственность за отказ самостоятельно произвести

ограничение режима потребления путем отключения собственных энергетических устройств в случае, если это предусмотрено договором энергоснабжения (п.166 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии).

В соответствии с п.165 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии частичное ограничение режима потребления производится сетевой организацией при наличии технической возможности снижения объема электрической энергии, подаваемой потребителю, в случае его отказа самостоятельно произвести ограничение режима потребления.

В случае отсутствия технической возможности введения частичного ограничения режима потребления и отказа потребителя самостоятельно произвести ограничение режима потребления сетевая организация вправе произвести необходимые переключения в энергопринимающих устройствах такого потребителя в присутствии уполномоченного представителя гарантирующего поставщика и потребителя (его представителя). Порядок проведения таких переключений определяется договором энергоснабжения.

Пунктом 3.2.4 Государственного контракта от 10.01.2008 №131 между ОАО «Свердловэнергосбыт» и ФБУ ИК-53 ГУФСИН Свердловской области установлено, что в случае отсутствия технической возможности введения полного или частичного ограничения режима потребления и отказа потребителя самостоятельно произвести ограничение режима потребления, сетевая организация вправе произвести необходимые переключения в энергопринимающих устройствах потребителя в присутствии уполномоченного представителя гарантирующего поставщика и представителя потребителя. При этом порядок проведения сетевой организацией таких переключений в энергопринимающих устройствах ФБУ ИК-53 ГУФСИН Свердловской области в указанном контракте никак не определен.

В соответствии со ст.38 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

Запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

За исключением случаев возникновения аварийных электроэнергетических режимов, веерные отключения потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные

предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства, запрещаются.

В заседании Комиссии ответчиком представлены данные об объемах передачи электрической энергии (мощности) на фидере №6-10кВт ТПС «Верхотурье», которые получены путем проводимых им каждые полчаса замеров. При этом указанные замеры фиксируют весь объем передаваемой ответчиком электрической энергии (мощности), выделить из которого объем передаваемой в интересах и за счет именно ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области электрической энергии (мощности) ответчик не может, а каждое из значений замеров не превышает 0, 627 МВт.

Таким образом, выполнение ответчиком заявки гарантирующего поставщика на полное (частичное) ограничение режима потребления электрической энергии ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области до уровня в 0,627 МВт (в котором заведомо не учтено суммарное значение заявленной мощности транзитных потребителей) в отсутствие установленного в соответствии с п.167 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии порядка переключений в энергопринимающих устройствах ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области, привело к безосновательному отключению иных обслуживаемых этим же гарантирующим поставщиком потребителей электрической энергии (население, отдел связи, мед.пункт, МУП «Заречный» (скважина и котельная)), в интересах и за счет которых гарантирующий поставщик посредством ОАО «МРСК Урала» заказывает, а ответчик оказывает услуги по передаче электрической энергии, что ущемляет интересы таких потребителей электрической энергии.

В соответствии со ст.23, ч.1 ст.39, ч. 1-4 ст.41, ч.1 ст.48. ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия:

РЕШИЛА:

1.Признать факт нарушения ОАО «РЖД» в рамках деятельности структурного подразделения «Энергосбыт» его филиала Свердловской железной дороги ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном ограничении режима потребления электрической энергии потребителей электрической энергии, энергопринимающие устройства которых опосредованно присоединены к объектам электросетевого хозяйства ОАО «РЖД» через объекты электросетевого хозяйства ФБУ ИК-53 ГУФСИН по Свердловской области, при исполнения заявки ОАО «Свердловэнергосбыт» от 20.11.2008 №12/11903 в отсутствие порядка переключений, устанавливаемого в соответствии с п.167 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (утв. Постановлением Правительства РФ от

31.08.2006).

2. Передать материалы дела №71 должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ст.14.31 КоАП РФ.

Председатель Комиссии С.Н.Волков

Члены Комиссии Ю.В.Анисимова

Т.С.Куценко

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