

## РЕШЕНИЕ

по делу № 05-13-01/27-16-11

19 июня 2012 г.

г. Кызыл

*Резолютивная часть решения объявлена 04.06.2012 г.*

*Решение в полном объеме изготовлено 19.06.2012 г.*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-01/27-16-11 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Хаджиев Ф.А. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Монгуш С.Ю. – главный государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

Коржавина О.А. – государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

Хитаршвили А.Т. – ведущий специалист – эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы.

при участии в рассмотрении дела:

представителя Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва по доверенности «...»;

представителя Открытого акционерного общества «Тываэнергосбыт» по доверенности «...»

в отсутствие надлежащим образом извещенного представителя Государственного унитарного предприятия «Тувинская энергетическая компания» (уведомление о возврате ООО «Кызылский курьер» от 25.05.2012 г.),

рассмотрев материалы дела № 05-13-01/27-16-11, возбужденного приказом от 23 августа 2011 г. № 257 о возбуждении дела № 05-13-01/27-16-11 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва «...» по признакам нарушения пунктов 3, 5 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении ограничения в отношении свободного выбора хозяйствующих субъектов осуществляющих энергоснабжение, а так же в установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары, в отношении Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва и Государственного унитарного предприятия «Тувинская энергетическая компания» «...» по признакам нарушения пункта 3 статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в согласованности действий Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва и Государственного унитарного предприятия «Тувинская энергетическая компания», направленные на ограничение конкуренции на розничном рынке электрической энергии, путем раздела указанного рынка по составу продавцов и покупателей,

### УСТАНОВИЛА:

На основании плана проведения проверок Тывинского УФАС России на 2011 год и приказа руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва от 01.06.2011 г. № 141 «О проведении плановой выездной проверки юридического лица» инспекцией Тывинского УФАС России проведено контрольное мероприятие по проверке соблюдения Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Министерством промышленности и энергетики Республики Тыва.

В ходе проведения контрольного мероприятия установлено, что Министерство промышленности и энергетики Республики Тыва осуществляет действия по ограничению конкуренции на розничном рынке электрической энергии, а так же координирует деятельность Государственного унитарного предприятия «Тувинская энергетическая компания» (далее ГУП «ТЭК») в целях перехода бюджетных

учреждений Республики Тыва на обслуживание указанного хозяйствующего субъекта от Открытого акционерного общества «Тываэнергосбыт» (далее ОАО «Тываэнергосбыт»).

Так, в адрес руководителей предприятий и председателей администраций районов Республики Тыва направлялись письма министерства промышленности и энергетики Республики Тыва о необходимости перехода указанных учреждений на обслуживание ГУП «ТЭК» (исх. № КС-1768 от 27.10.2010 г., исх. № КС-2299 от 22.12.2010 г.).

В соответствии с письмом министерства промышленности и энергетики Республики Тыва от 09.10.2010 г., адресованном министру финансов Республики Тыва, ГУП «ТЭК» под контролем министерства промышленности и энергетики Республики Тыва проводится договорная компания. Не смотря на важность мероприятия, руководители некоторых бюджетных учреждений затягивают процедуру перехода на обслуживание к ГУП «ТЭК». В целях исключения случаев оплаты за потребленную с 01.12.2010 г. энергию бюджетными предприятиями в ОАО «Тываэнергосбыт» министр «...» просит взять под контроль расходование лимитов бюджетных обязательств в части оплаты за электрическую энергию.

Таким образом, Министерство промышленности и энергетики Республики Тыва используя свои полномочия органа государственной власти, оказывало влияние на выбор бюджетными учреждениями сбытовой компании.

В свою очередь ГУП «ТЭК» в адрес глав районных администраций, Мэрам городов, руководителям Министерств и ведомств направляло письма, согласно которым ГУП «ТЭК» по согласованию с Министерством промышленности и энергетики Республики Тыва с привлечением физического лица «...» провели мероприятия в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации необходимыми для перехода от Гарантирующего поставщика на обслуживание к энергосбытовой организации ГУП «ТЭК» (б/н и даты, исх. № 14 от 29.11.2010 г.) На направляемые ГУП «ТЭК» письма в адрес глав районных администраций, Мэрам городов, руководителям Министерств и ведомств, в адрес Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва поступают запросы от лиц, получивших указанные уведомления ГУП «ТЭК» о получении разъяснений правомерности действий ГУП «ТЭК» (вх. Минпромэнерго РТ № 3-1183 от 30.11.2010 г., № 3-1352 от 23.12.2010). В свою очередь в резолюциях министра «...» и первого заместителя министра «...» говорилось о необходимости подготовки ответа о согласованности действий Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва и ГУП «ТЭК».

В соответствии с протоколом заседания у первого заместителя министра промышленности и энергетики Республики Тыва от 10.12.2010 г. решено ОАО «Тываэнергосбыт», ГУП «ТЭК», ОАО «Тываэнерго» в срок до 17.12.2010 г. заключить соглашение о сотрудничестве и согласовании условий перехода, документального оформления договорных обязательств всех потребителей бюджетной сферы.

05.04.2011 г. и 12.05.2011 г. в адрес министерства промышленности и энергетики Республики Тыва поступили письма ГУП «ТЭК» согласно которым, ГУП «ТЭК» сообщает Министерству энергетики и промышленности Республики Тыва об уклонении ОАО «Тываэнергосбыт» от заключения договора купли-продажи электрической энергии (вх. Минпромэнерго РТ № 3-562 от 12.04.2011 г.).

В связи с поступившими обращениями ГУП «ТЭК» на уровне министра промышленности и энергетики Республики Тыва 14.06.2011 г. проведено совещание по урегулированию договорных отношений между сетевыми организациями и сбытовыми организациями (протокол совещания у министра промышленности и энергетики Республики Тыва от 14.06.2011 г.). Так же, 06.06.2011 г. в адрес ОАО «Холдинг МРСК» (учредителя ОАО «Тываэнергосбыт») и ОАО «МРСК Сибири» министерство промышленности и энергетики Республики Тыва направило письмо о необходимости урегулирования договорных отношений между ОАО «Тываэнергосбыт» и ГУП «ТЭК» (исх. Минпромэнерго РТ № КС-1211 от 06.06.2011 г.)

Указанные выше действия Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва содержали признаки нарушения антимонопольного законодательства, в части ограничения конкуренции на розничном рынке электрической энергии, путем ограничения права ОАО «Тываэнергосбыт» на продажу электрической энергии бюджетным учреждениям Республики Тыва, ограничением прав бюджетных учреждений Республики Тыва, на выбор хозяйствующих субъектов осуществляющих продажу электрической энергии, что в свою очередь прямо запрещено пунктами 3, 5 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, а так же свидетельствуют о возможной согласованности действий Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва и ГУП «ТЭК», направленные на ограничение конкуренции на розничном рынке электрической энергии, путем раздела указанного

рынка по составу продавцов и покупателей, что запрещено пунктом 3 статьи 16 Закона о защите конкуренции в связи, с чем приказом Тывинского УФАС России от 23 августа 2011 г. № 257 возбуждено дело № 05-13-01/27-16-11.

В связи с обжалованием решения и предписания Комиссии Тывинского УФАС России от 23.03.2011 г. по делу № 05-13-01/01-15-11, которым в действиях Правительства Республики Тыва установлены аналогичные нарушения требований антимонопольного законодательства, а согласно резолютивной части постановления Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 20.12.2011 г. по делу № А69-621/2011 кассационная жалоба Тывинского УФАС России на постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 22.09.2011 г. и решение Арбитражного суда Республики Тыва от 07.07.2011 г., которыми решение и предписание Тывинского УФАС России от 23.03.2011 г. по делу № 05-13-01/01-15-11 отменены, в том числе в связи с установлением судом первой и апелляционной инстанции факта отсутствия конкуренции между ГУП «ТЭК» и ОАО «Тываэнергосбыт», оставлена без удовлетворения, рассмотрение дела № 05-13-01/27-16-11 определением Комиссии Тывинского УФАС России от 22.12.2011 г. на основании пункта 1 части 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции было приостановлено до принятия Высшим Арбитражным судом Российской Федерации решения по делу № А69-621/2011.

Определением Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 12.04.2012 г. по делу № ВАС-3579 в передаче дела в № А69-621/2011 в Президиум Высшего Арбитражного суда Российской Федерации для пересмотра в порядке надзора решения Арбитражного суда Республики Тыва от 07.07.2011 г., постановления Третьего арбитражного апелляционного суда от 22.09.2011 г. и постановления Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 27.12.2011 г. по делу № А69-621/2011 отказано, в связи, с чем определением Комиссии Тывинского УФАС России от 22.05.2012 г. рассмотрение дела № 05-13-01/27-16-11 возобновлено.

В ходе рассмотрения дела представитель Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва по доверенности «...» заявил устное ходатайство о прекращении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с вынесением определения Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 12.04.2012 г. по делу № ВАС-3579.

Выслушав доводы представителей сторон, изучив материалы дела № 05-13-01/27-16-11 Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему:

В соответствии со [статьей 3](#) Закона о защите конкуренции, сферой его применения являются отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением, пресечением монополистической деятельности.

В соответствии с [пунктами 3 и 5 части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции (в редакции Федерального [закона](#) от 18.07.2009 N 181-ФЗ, действовавшая в период возбуждения дела редакция) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются:

установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров (пункт 3 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции);

установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары (пункт 5 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции).

В силу пункта 3 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых

товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Признаки ограничения конкуренции установлены пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Согласно [пункту 2](#) Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 N 530 (далее - Правила N 530), к покупателям электроэнергии относятся потребители, гарантирующие поставщики, энергосбытовые организации, энергоснабжающие организации, исполнители коммунальных услуг и производители электрической энергии, приобретающие электрическую энергию на розничном рынке для собственных нужд и (или) в целях перепродажи (оказания коммунальных услуг), а также сетевые организации, приобретающие электрическую энергию для собственных нужд и для компенсации потерь электрической энергии принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании электрических сетях.

Согласно пункту 62 Правил N 530 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 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).

Из материалов дела следует, что ОАО "Тываэнергосбыт" отказало ГУП "ТЭК" в заключении договора купли-продажи электрической энергии, в связи с непредставлением документов, указанных в пункте 62 Правил N 530.

При таких обстоятельствах при отсутствии заключенного договора купли-продажи электрической энергии ГУП "ТЭК" с ОАО "Тываэнергосбыт" на розничном рынке электрической энергии (мощности), предприятие не может являться конкурирующей организацией для ОАО "Тываэнергосбыт", поскольку у ГУП "ТЭК" отсутствует соответствующий товар (электрическая энергия), который мог быть предложен потребителям (абонентам).

Следовательно, ГУП "ТЭК" и ОАО "Тываэнергосбыт" не могут являться конкурентами на розничном рынке электрической энергии (мощности), соответственно рассматриваемые комиссией Тывинского УФАС России действия Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва и ГУП «ТЭК» не привели к ограничению конкуренции на розничном рынке электрической энергии в связи, с чем в рассматриваемых действиях указанных лиц отсутствуют нарушения статьи 15 и 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/27-16-11,

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 05-13-01/27-16-11 в отношении Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва возбужденное по признакам нарушения пунктов 3, 5 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении ограничения в отношении свободного выбора хозяйствующих субъектов осуществляющих энергоснабжение, а так же в установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары, в отношении Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва и Государственного унитарного предприятия «Тувинская энергетическая компания» по признакам нарушения пункта 3 статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в согласованности действий Министерства промышленности и энергетики Республики Тыва и Государственного унитарного предприятия «Тувинская энергетическая компания», направленные на ограничение конкуренции на розничном рынке электрической энергии, путем раздела указанного рынка по составу продавцов и покупателей прекратить в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях нарушений антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

Ф.А. Хаджиев

Члены  
Комиссии

С.Ю. Монгуш

О.А. Коржавина

А.Т. Хитаришвили

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.