

РЕШЕНИЕ

"20" февраля 2009 г.

г.Ханты-Мансийск

Комиссия Федеральной антимонопольной службы России Управления по Ханты – Мансийскому автономному округу – Югре, по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии

<...>;

Члены комиссии:

<...>;

<...>;

<...> специалист 1 категории Управления,

рассмотрев дело № 02 – 009/2009 по признакам нарушения открытым акционерным обществом энергетики и электрификации «Тюменьэнерго», расположенного по адресу: <>(далее по тексту ОАО «Тюменьэнерго», ответчик), п.5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части экономически или технологически необоснованном отказе либо уклонении от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия такой возможности производства или поставок соответствующего товара.

в присутствии сторон по делу

заявитель - уведомлен надлежащим образом, подтверждение уведомления имеется;

ответчик – уведомлен надлежащим образом, есть подтверждение почтовым уведомлением.

От заявителя: <>? по доверенности №<>

От ответчика: <>, по доверенности <>

УСТАНОВИЛА:

15 января 2009 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты – Мансийскому автономному округу – Югра поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Сургутские городские электрические сети» (далее ООО «СГЭС») (вх.№ 20-з от 15.01.2009г) на действия открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Тюменьэнерго» г. Сургут (далее ОАО «Тюменьэнерго») выразившиеся в отказе заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии.

10.07.2007 года между ООО «СГЭС» и ОАО «Тюменьэнерго» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии. Срок действия договора установлен по 31.12.2008 года. ООО «СГЭС» направлена оферта о заключении договора ОАО «Тюменьэнерго» на оказание услуг по передаче электрической энергии между сетевыми организациями №Н/08-02 от 29.10.2008г (вх. ОАО «Тюменьэнерго» №1781 от 27.11.2008г). Однако ОАО «Тюменьэнерго» направлен в ООО «СГЭС» отказ от подписания договора №Н/08-02 от 29.10.2008г, а также отказ от действующего договора.

31.12.2008г ОАО «Тюменьэнерго» в адрес ООО «СГЭС» (вх.№5633 от 31.12.2008г) была направлена подписанная со стороны ОАО «Тюменьэнерго» Оферта с протоколом разногласий.

В настоящее время новый договор оказания услуг по передаче электрической энергии между ООО «СГЭС» и ОАО «Тюменьэнерго» не заключен.

В соответствии с п.18 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утверждены постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г №861, далее – Правила недискриминационного доступа), лицо, которое намерено заключить договор возмездного оказания услуг, направляет в сетевую организацию заявление о заключении договора, которое должно содержать определенные Правилами сведения, подтверждаемые приложенными к нему документами. Данные условия были выполнены в Оферте высланной 27.11.2008 года в адрес ОАО «Тюменьэнерго» от ООО «СГЭС».

ООО «СГЭС» считает, что отказ ОАО «Тюменьэнерго» от заключения договора является нарушением антимонопольного законодательства в части злоупотребления доминирующим положением на товарном рынке.

Так как в соответствии пунктом 8 Правил недискриминационного доступа, ОАО «Тюменьэнерго» и ООО «СГЭС», являются смежными сетевыми организациями, порядок заключения и исполнения договоров между такими организациями определяется разделом III Правил недискриминационного доступа.

В соответствии с п. 36 Правил недискриминационного доступа сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключение договора При необоснованном

отказе или уклонении сетевой организации от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возмещении ей причиненных убытков.

В соответствии с частью 2 ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003г №35-ФЗ «Об электроэнергетике», а также в соответствии с п.9 Правил недискриминационного доступа, договор оказания услуг по передаче электрической энергии является публичным. При этом, в соответствии с подпунктом «г» п. 41 Правил недискриминационного доступа, потребителями услуг являются обе стороны.

Следовательно, **договор оказания услуг по передаче электрической энергии между территориальными сетевыми организациями является публичным (обязательным для заключения) как с одной стороны, так и для другой.**

В соответствии со ст.3 ст.4 Федерального закона от 17.08.1995г №147-ФЗ «О естественных монополиях», ОАО «Тюменьэнерго» является субъектом естественной монополии, осуществляя услуги по передаче электрической энергии. В соответствии с ч.1 ст.8 Закона о естественных монополиях, ОАО «Тюменьэнерго» не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товара, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с Законом о естественных монополиях, при наличии у субъекта возможности произвести (реализовать) такие товары.

Таким образом действия ОАО «Тюменьэнерго» являются признаками нарушения ч.5 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 г №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически или технологически необоснованном отказе либо уклонении от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

Приказом УФАС по ХМАО-Югре от 15.01.2009г №09 возбуждено дело №02-009/2009 и создана комиссия для рассмотрения.

21.01.2009 года вынесено определение о назначении дела к рассмотрению, которое назначено на 20.02.2009 года.

Определение о назначении дела к рассмотрению получено сторонами по делу, о чем свидетельствуют представленные документы ОАО «Тюменьэнерго» и почтовое уведомление входящий штамп 26.01.2009г. и роспись в получении.

В процессе рассмотрения данных материалов УФАС по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре потребовались дополнительные материалы, которые были затребованы у руководителя ОАО «Тюменьэнерго» (исх.№02/ВК-127 от 21.01.2009г) и представлены своевременно в Управление для изучения.

Как следует из представленных в Управление документов от ОАО «Тюменьэнерго» (вх.№02-410 от 09.02.2009г) Общество является сетевой организацией. Предметом деятельности Общества является передача электрической энергии потребителям и эксплуатация электросетей.

В соответствии с п.1 ст. 4 Федеральным законом от 17.08.1995г №147-ФЗ «О естественных монополиях» ОАО «Тюменьэнерго» является субъектом естественной монополии оказывающий услуги по передаче электрической энергии.

В объяснении ОАО «Тюменьэнерго» прекращение действия договора обусловлено пунктом 24 Правил. Данный пункт содержит исчерпывающие критерии отказа от заключения договора сетевой организацией:

А) отсутствие у потребителя услуг заключенного договора об оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению – в случае заключения договора с организацией по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью;

Б) отсутствия технической возможности оказания услуг по передаче электрической энергии в заявленном объеме – если заявлен объем мощности, надлежащая передача которого не может быть обеспечена сетевой организацией исходя из существующих условий технологического присоединения;

В) направления заявления о заключении договора **лицом, которое не имеет технологического присоединения (непосредственного или опосредованного) к электрическим сетям этой сетевой организации.** При этом обязательным условием для заключения договора с гарантирующими поставщиками и энергосбытовыми организациями является наличие технологического присоединения потребителей электрической энергии, в чьих интересах заключается договор, а для организаций, осуществляющих деятельность по экспорту-импорту электрической энергии – наличие соединения электрических сетей этой сетевой организации с электрическими сетями соседних государств, по территориям которых осуществляются экспортно-импортные поставки электрической энергии.

ОАО «Тюменьэнерго» ссылается на то, что п.2.2, п.2.4 (оферты от 29.10.2008г №Н/08-02) противоречат п.п. в) п.24 Правил (отказ в заключение договора в случае: направления заявления о заключении договора лицом, которое не имеет технологического присоединения (непосредственного или опосредованного) к электрическим сетям этой сетевой организации). Следующим нарушением указан п.34 Правил, так как не определены положения сторон двух организаций. Хотелось бы отметить, что п.34 гласит:

По договору между сетевыми организациями одна сторона договора обязуется предоставлять другой стороне услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих ей на праве собственности или ином законном основании объектов электросетевого хозяйства, а другая сторона обязуется оплачивать эти услуги и (или) осуществлять встречное предоставление услуг по передаче электрической энергии. Таким образом не оговаривается конкретно какая из сторон будет являться «Заказчиком», а какая «Исполнителем», так как они в зависимости от заключенного договора ПОТРЕБИТЕЛЕМ могут исполнять либо первую функцию, либо вторую.

п. 36 Правил определяет, что Сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключение договоров. Из этого следует, что ОАО «Тюменьэнерго» нарушает Порядок заключения и исполнения договоров между сетевыми организациями утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г №861 и используя свое доминирующее положение отказывает смежной сетевой организации в заключение договора. Данное действие подтверждает нарушение ОАО «Тюменьэнерго» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции, в части экономически или технологически необоснованном отказе либо уклонении от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

В начале заседания представитель ООО «СГЭС» представил ходатайство о прекращении дела № 02-009/2009 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с заключением договора оказания услуг по передаче электрической энергии между сетевыми организациями (№4/08-02 от 30.01.2009 г. между ООО «СГЭС» и ОАО «Тюменьэнерго»). В качестве доказательства были представлены комиссии копии договора №Н/08-02, протокола разногласий к договору №Н/08-02 от 11.02.2009г, протокола урегулирования разногласий от 16.02.2009г.

В соответствии с пунктом 1, части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом совершившим такое нарушение.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 02-009/2009, возбужденное по заявлению ООО «Сургутские городские электрические сети» в отношении ОАО «Тюменьэнерго» прекратить, в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом совершившим такое нарушение.
2. Открытому акционерному обществу энергетики и электрификации «Тюменьэнерго», не допускать действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства на рынке транспортировки электроэнергии, а именно осуществлению действий, противоречащих п.5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части экономически или технологически необоснованном отказе либо уклонении от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.
3. Контроль за исполнением решения возложить на <...>