

ПРЕДПИСАНИЕ  
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЙ АНТИМОНОПОЛЬНОГО  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

« \_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 2009г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: З.Х. Акбашевой – Руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Р.А. Ишбулатова – заместителя руководителя УФАС по РБ, Н.Н. Борисова - начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, О.А. Юртаевой – главного государственного инспектора отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, М.С. Шайхутдинова – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения от 27 апреля 2009г. по делу № А-08/10-09 о нарушении ГУП «Опытный завод АН РБ» (450029, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ульяновых, д. 65) пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ГУП «Опытный завод АН РБ» (450029, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ульяновых, д. 65) с момента (дня) получения данного Предписания прекратить нарушение антимонопольного законодательства и не допускать впоследствии нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:  
- создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

2. Для устранения нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» ГУП «Опытный завод АН РБ» совершить следующие действия:  
- в срок, включающий 15 календарных дней, с момента (дня) получения данного предписания письменно отозвать письма с угрозами № 28-396 от 17.11.2008г., № 28-51 от 14.02.2008г., №28-71 от 04.03.2008г. направленные в адрес Энергосбыта СП КБШ ж.д. – филиала ОАО «РЖД».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в течении 20 дней со дня получения данного предписания.

РЕШЕНИЕ

27 апреля 2009г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: З.Х. Акбашевой – Руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Р.А. Ишбулатова – заместителя руководителя УФАС по РБ, Н.Н. Борисова - начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, О.А. Юртаевой – главного государственного инспектора отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, М.С. Шайхутдинова – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, рассмотрев дело № А-08/10-09 по признакам нарушения ГУП «Опытный завод Академии наук Республики Башкортостан» (450029, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ульяновых, д. 65) пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон №135-ФЗ)

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан получено заявление начальника Энергосбыта СП КБШ ж.д. – филиала ОАО «РЖД», г. Самара (далее также – Заявитель), на действия ГУП «Опытный завод Академии наук Республики Башкортостан» (далее также – Ответчик) в связи с получением письма №28-396 от 17.11.2008г. о намерении прекратить оказание услуг по передаче электрической энергии до объектов ОАО «РЖД».

По мнению Заявителя изложенном в заявлении, Ответчик угрожал прекратить переток электрической энергии до объектов электросетевого хозяйства Заявителя.

УФАС по РБ, при рассмотрении данного заявления направлены запросы в адрес Заявителя (№5/8378 от 31.12.2008г.) и Ответчика (№5/8377 от 31.12.2008г.). Всеми субъектами (Заявителем и Ответчиком) информация представлена.

Между ОАО «Башкирэнерго» и ОАО «Российские железные дороги» заключен договор электроснабжения (Абонент №70 от

21.11.2001г.). С 01.12.2007г. соглашением об изменении и дополнении названного договора электроснабжения был включен объект Куйбышевской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», станция «Бензин» ТП-1 ф.11, подключенный от электрических сетей ГУП «Опытный завод АН РБ».

По информации представленной ГУП «Опытный завод АН РБ» №28-29 от 20.01.2009г. сообщается, что в период с 01.12.2007г. по 01.12.2008г. ГУП «Опытный завод АН РБ» оказал услуги по передаче электрической энергии на сумму 152219.00 рублей, без НДС. Договор на оказание услуг по передаче электрической энергии №107/505/71 от 12 ноября 2008г. вступает в действие только 01.12.2008г. Однако ни ОАО «Башкирэнерго», ни ОАО «РЖД» данную сумму не оплачивают. В связи с вышеизложенным, Ответчик ставит в известность ОАО «РЖД» о том, что в случае неоплаты пропущенной энергии произведет отключение электроснабжения (пропуска электрической энергии).

ГУП «Опытный завод АН РБ» представлены Постановления Государственного комитета Республики Башкортостан №94 от 13 сентября 2007г., №46 от 04 июня 2008г. об утверждении тарифа по передаче электрической энергии, а также письма адресованные ОАО «Башкирэнерго» (№08-333 от 14.10.2008г.), ООО «ЭСКБ» (№28-93 от 17.03.2008г., №28-184 от 30.04.2008г.), СП «Энергосбыт» КБШ железной дороги ОАО «РЖД» (№28-51 от 14.02.2008г., №28-71 от 04.03.2008г., №28-396 от 17.11.2008г.).

Заявителем, представлены письма об обращении в ООО «ЭСКБ» №ЭЭЮ-419 от 19.11.2008г., №191 от 15.02.2008г. с просьбой отрегулировать отношения по оказанию услуг по передаче электрической энергии.

В результате изучения документов приложенных к заявлению, а также поступивших в адрес УФАС по РБ от Заявителя и Ответчика на вышеназванные запросы установлено, что действия ГУП «Опытный завод АН РБ» не соответствуют закону. Приказом №18 от 20.02.2009г. создана Комиссия УФАС по РБ по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. Определением о назначении дела №А-08/10-09 о нарушении антимонопольного законодательства дело было назначено к рассмотрению на 09 апреля 2009г.

При рассмотрении дела Комиссией УФАС по РБ установлено следующее.

В силу технологических оснований реализации товара, а именно: сложившихся схем электроснабжения, наличия технологического присоединения энергопринимающих установок к электрическим сетям с учетом принципа однократности такого присоединения, обуславливающего техническую и экономическую целесообразность повторного присоединения (или передприсоединения) энергопринимающих устройств к электрическим сетям другого хозяйствующего субъекта, предоставляющего услуги по передаче электроэнергии (беспрепятственный переток электрической энергии) предоставляются в условиях отсутствия конкуренции.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона №147-ФЗ от 17.08.1995г. "О естественных монополиях" (далее – Закон №147) услуги по передаче электрической энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 5 Закона №135, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона №135-ФЗ: «Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии».

В соответствии с положениями п. 13 Постановления Высшего арбитражного суда Российской Федерации №30 от 30.06.2008г.: «Доминирующим признается и положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции)».

Таким образом, Ответчик является субъектом естественной монополии в сфере услуг по передаче электрической энергии и единственным субъектом, через сети которого названные субъекты могут получить электрическую энергию.

Ледвич (раскритиковал недостаточная мощность у другого трансформатора)

Указанное позволяет сделать вывод, что Ответчик имеет доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии по кругу потребителей и соответственно является субъектом правонарушения. На субъекты естественных монополий распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с положениями п. 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 861) (с изменениями от 31 августа 2006 г., 21 марта, 26 июля 2007 г.):

Собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

В соответствии с положениями п. 4 Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 30 июня 2008 г. N 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее также Постановление №30):

«Запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции)».

Как отмечалось выше по тексту данного решения Ответчиком направлялись в адрес Заявителя письма с угрозами о прекращении оказания услуг по передаче электрической энергии № 28-396 от 17.11.2008г., № 28-51 от 14.02.2008г., №28-71 от 04.03.2008г.

Далее по тексту Постановления №30 указывается: «... исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц».

В процессе рассмотрения дела от представителя Ответчика поступило ходатайство о привлечении к рассмотрению дела ОАО «Башкирэнерго», которое было удовлетворено. Определением № 5/2312 от 09.04.2009г. об отложении рассмотрения дела №А-08/10-09 рассмотрение дела отложено на 27 апреля 2009г.

При рассмотрении дела 27 апреля 2009г. Комиссией УФАС по РБ установлено следующее (с учетом запрошенной Определением № 5/2312 от 09.04.2009г. и поступившими документами и информацией).

В соответствии с договором электроснабжения от 21.11.2001г. заключенного между ОАО «Башкирэнерго» и ГП «Куйбышевская железная дорога», разделом 1 договора – «Предмет договора», пунктом 1.1. договора:

Энергоснабжающая организация отпускает Абоненту через присоединенную к ней сеть электрическую энергию и мощность, как вид промышленной продукции, а Абонент принимает и своевременно оплачивает потребляемую электрическую энергию и мощность на условиях, предусмотренных настоящим договором.

Из приведенных положений договора электроснабжения следует, что ОАО «Башкирэнерго» не принял на себя обязательства по урегулированию отношений по оказанию услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии с положениями пункта 117 Постановления Правительства РФ от 31.08.2006г. №530 «Постановление Правительства РФ от 31 августа 2006 г. N530 "Об утверждении Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики":

«Гарантирующие поставщики и энергосбытовые организации заключают с сетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении точек поставки на розничном рынке обслуживаемых ими потребителей, если условиями договоров, заключенных ими с потребителями, предусмотрено обеспечение оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах и за счет потребителя».

Договоры оказания услуг по передаче электрической энергии заключаются в порядке, установленном Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг».

В соответствии с частью 3 статьи 37 Федерального закона от 26 марта 2003г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике» основными положениями функционирования розничных рынков, утверждаемыми Правительством Российской Федерации, предусматриваются в т.ч. правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии на розничных рынках.

В соответствии с положениями части 3 статьи 26 Федерального закона от 26 марта 2003г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике»:

«Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии устанавливаются Правительством Российской Федерации и включают в себя:

- правила заключения и исполнения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, включающие в себя существенные условия указанных договоров».

В соответствии с Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 861) (с изменениями от 31 августа 2006 г., 21 марта, 26 июля 2007 г.)

Таким образом, на основании вышеизложенного:

в действиях (бездействии) ГУП «Опытный завод АН РБ» содержатся признаки нарушения п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135)

9) создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Полномочия УФАС по РБ по рассмотрению данного заявления основаны на положениях федерального закона от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ "Об электроэнергетике", ст. 25 данного закона «Антимонопольное регулирование и контроль на оптовом и розничных рынках», ст.ст. 3, 23 Закона №135-ФЗ.

Комиссия УФАС по РБ выслушав доводы лиц участвующих в деле и рассмотрев имеющиеся в деле и представленные в заседание Комиссии документы, пришла к следующим выводам.

Таким образом, на основании вышеизложенного Комиссией УФАС по РБ установлено:

в действиях ГУП «Опытный завод АН РБ» содержится нарушение пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

9) создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

С учетом вышеизложенного, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод, что оснований для прекращения рассмотрения дела исходя из сложившихся правоотношений не имеется.

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

#### Р Е Ш И Л А:

1. Признать ГУП «Опытный завод АН РБ» (450029, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ульяновых, д. 65) нарушившим пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ГУП «Опытный завод АН РБ» Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. ГУП «Опытный завод АН РБ» в срок указанный в Предписании устранить нарушения требований пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» совершив следующие действия:

- отозвать письма с угрозами о прекращении оказания услуг по передаче электрической энергии № 28-396 от 17.11.2008г., № 28-51 от 14.02.2008г., №28-71 от 04.03.2008г. направленные в адрес Энергосбыта СП Кбш. Ж.д.

4. Передать материалы дела должностному лицу УФАС по РБ для привлечения ГУП «Опытный завод АН РБ» к административной ответственности в соответствии со статьей 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.