

1 декабря 2008 г.

г. Курган

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Коновалов М.А.- заместитель руководителя Курганского УФАС России,

члены комиссии:

Коровин В.А.- начальник отдела Курганского УФАС России;

Бынзер О.С. - начальник отдела Курганского УФАС России;

Семешко Т.М.-старший государственный инспектор Курганского УФАС России,

Баев А.Е.- старший государственный инспектор Курганского УФАС России,

в присутствии представителей:

заявителя -ООО «Электрон» : Ваганова О.В. - директора общества на основании протокола общего собрания участников от 18 сентября 2006г.; Вагановой Е.И. (Доверенность №2 от 09.01.2008);

ответчика -ОАО «Энергосбыт» - ведущего юрисконсульта правового управления исполнительной дирекции ОАО «Энергосбыт» Бабушкиной О.А. (доверенность № 72-08 от 01.01.2008),

рассмотрев дело № 10 по признакам нарушения ОАО «Энергосбыт» п. 5 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2007 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **Установила:**

В Курганское УФАС России 24.01.2008 г. поступило заявление энергосбытовой организации ООО «Электрон» об уклонении гарантирующего поставщика ОАО «Энергосбыт» от заключения договора купли-продажи электроэнергии в отношении точек поставки, находящихся в зоне деятельности гарантирующего поставщика, и в интересах потребителей, с которыми у ООО «Электрон» заключены договора купли-продажи (поставки) электроэнергии.

В соответствии с п. 62 «Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования энергетики», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее-Правила), ООО «Электрон» обратилось с заявкой на заключение договора энергоснабжения с приложением необходимых документов. В установленный Правилами 5-дневный срок отказ от заключения договора не был направлен заявителю. По истечении 30-дневного срока проект договора гарантирующим поставщиком также не был направлен.

Согласно п.61 Правил гарантирующий поставщик обязан заключить договор энергоснабжения, договор купли – продажи (поставки) электрической энергии) с любым обратившимся к нему лицом в отношении точек поставки лиц, чьи энергопринимающие устройства находятся в границах зоны его деятельности. Гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) в двух случаях:

1.Отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям.

2. Нахождения точек поставки на розничном рынке, в отношении которых заявитель намеревается заключить договор, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

Такие основания для отказа у гарантирующего поставщика отсутствуют.

Письмом от 18.01.2008г. ОАО «Энергосбыт» затребовало у ООО «Электрон» докумены, не предусмотренные п. 62 Правил: учредительные документы, документы, подтверждающие статус потребителя.

В письме ОАО «Энергосбыт» от 04.02.2008г. заявителю сообщается об отсутствии законных оснований для направления проекта договора купли продажи электроэнергии. ОАО «Энергосбыт» обосновывает свою позицию тем, что ООО «Электрон» согласно ст. 3 ФЗ «Об электроэнергетике» не является потребителем, в силу чего договор не является публичным и не обязателен к заключению гарантирующим поставщиком. ОАО «Энергосбыт» полагает, что деятельность ОАО «Энергосбыт» и ООО «Электрон» на розничном рынке электроэнергии нельзя рассматривать как конкуренцию, так как ОАО «Энергосбыт» приобретает электроэнергию на оптовом рынке электроэнергии и может в одностороннем порядке влиять на общие условия обращения товара на данном рынке. ООО «Электрон» не может с ним соперничать, поскольку такой деятельности не осуществляет. ОАО «Энергосбыт» в подтверждение правомерности своих действий приложил постановления ФАС Уральского округа по делам А34-930/07 и А34-3766/07, признавшие незаконными решения и предписания антимонопольного органа о признании в действиях гарантирующего поставщика злоупотребление доминирующим положением, выразившемся в уклонении от заключения договора купли-продажи электроэнергии с энергосбытовой организацией.

Согласно п. 2 ст. 37 ФЗ «Об электроэнергетике» (в ред от 04.11.2007г. № 250-ФЗ) «в случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора с обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в зоне деятельности гарантирующего поставщика, является обязательным для гарантирующего поставщика.

В соответствии со ст. 25 ФЗ «Об электроэнергетике» антимонопольное регулирование и контроль на розничном рынке осуществляются с целью предупреждения, выявления, пресечения монополистической деятельности, в том числе: необоснованного отказа от заключения договора купли-продажи электрической энергии, создания дискриминирующих условий для деятельности отдельных субъектов розничного рынка.

ОАО «Энергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке поставки электроэнергии, приказом Курганского УФАС № 76-пр от 26.07.2007г. включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35% .

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона РФ «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, экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

Дело было приостановлено до рассмотрения Высшим Арбитражным Судом надзорной жалобы на аналогичному делу (А34-930/07), имеющему значение для рассмотрения дела.

13 ноября 2008г. Президиумом ВАС РФ была удовлетворена надзорная жалоба Курганского УФАС. В результате отменены судебные акты апелляционной и кассационной инстанций арбитражного суда. Решение Арбитражного суда Курганской области по делу А34-930/07 о признании решения и предписания Курганского УФАС соответствующими действующему законодательству оставлено без изменения.

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»,

#### **Решила:**

1. Признать в действиях ОАО «Энергосбыт» нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в уклонении от заключения договора купли-продажи электрической энергии с энергосбытовой организацией ООО «Электрон».

2. Выдать предписание ОАО «Энергосбыт» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, установленном ст. 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

### **Предписание**

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Коновалов М.А.- заместитель руководителя Курганского УФАС России,

Члены комиссии:

Коровин В.А.- начальник отдела Курганского УФАС России;

Бынзер О.С. - начальник отдела Курганского УФАС России;

Семешко Т.М.-старший государственный инспектор Курганского УФАС России,

Баев А.Е.- старший государственный инспектор Курганского УФАС России,

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 1 декабря по делу № 10 о нарушении ОАО «Энергосбыт» (640015 г. Курган, ул. Гагарина, 64») п. 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **Предписывает:**

ОАО «Энергосбыт» прекратить нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в уклонении от заключения договора купли-продажи электрической энергии с энергосбытовой организацией ООО «Электрон», для чего в срок до 01.01.2009 года рассмотреть представленную ООО «Электрон» заявку и направить заявителю подписанный со своей стороны проект договора купли-продажи электроэнергии, а в случае, если заявителем представлен проект договора-подписать его или направить протокол разногласий.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 11.01. 2009 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.