

РЕШЕНИЕ

г. Владивосток
11 ноября 2008 года
Дело № 39

Резолютивная часть решения объявлена: 6.11.2008
Полный текст решения изготовлен: 11.11.2008

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – Таланцев В.И. – руководитель Управления, члены Комиссии: Абросимов Д.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля, Николаев А.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, Лазаревский Д.А. – специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля, рассмотрев в заседании 06.11.2008 дело № 39 от 10.09.2008, возбужденное по заявлению муниципального унитарного предприятия Владивостока «Владивостокское предприятие электрических сетей» (далее – МУПВ «ВПЭС», заявитель)

в отношении ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» (далее – ОАО «ДЭК, ответчик)

по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в ущемлении интересов других хозяйствующих субъектов, осуществляющих перепрограммирование приборов учета, а также лиц, перепрограммировавших многотарифные приборы учета у данных хозяйствующих субъектов и заключивших/намеревающихся заключить с ОАО «ДЭК» договор энергоснабжения,

при участии:

от МУПВ «ВПЭС»: юрисконсульт юридической службы Е.А. Борисова (доверенность от 01.10.2008 № 5/16-юр), начальник службы измерений и управления качеством электрической энергии Степанок А.Г. (доверенность от 01.10.2008 № 5/14-юр),

от ОАО «ДЭК» филиала «Дальэнергосбыт»: начальник отдела правового регулирования передачи электроэнергии департамента правовой деятельности С.В. Шаркун (доверенность от 01.01.2008 № ДЭК-20/180 Д),

от ЗАО «Мобиком-Хабаровск» и ООО «Финансовая группа «Гринвич»

представители не явились, о месте и времени рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России, Управление) поступило обращение МУПВ «ВПЭС», а также ряд обращений граждан и организаций с жалобами на действия филиала «Дальэнергосбыт» - ОАО «ДЭК», которое требует (в т.ч. при заключении договоров энергоснабжения), перепрограммировать приборы учета электроэнергии в филиале «Дальэнергосбыт» - ОАО «ДЭК», даже если приборы учета уже перепрограммированы другими хозяйствующими субъектами, имеющими соответствующий сертифицированный персонал.

В результате рассмотрения имеющихся в распоряжении Комиссии материалов

установлено следующее.

Территориальные сетевые организации по заявлениям потребителей оказывают услугу по проверке программной конфигурации и перепрограммированию многотарифных приборов учета электрической энергии, установке местного времени, проверки работы радиоканала, изменения заводского пароля и т.п. Данный вид деятельности лицензированию не подлежит. В частности специалисты МУПВ «ВПЭС» для обеспечения качественной услуги по перепрограммированию многотарифных счетчиков электрической энергии прошли курс обучения, подтвержденный сертификатами, приобретено оборудование и программное обеспечение

При обращении потребителей для заключения договора энергоснабжения и проведения расчетов по многотарифным приборам учета с актом программной конфигурации, выданным МУПВ «ВПЭС», им ОАО «ДЭК» в устном порядке отказало в заключении договора энергоснабжения. В частности из поступивших в Управление обращений следует, что ОАО «ДЭК» отказало в приеме приборов учета, запрограммированных иными организациями, следующим лицам: ООО «Финансовая группа «Гринвич», ЗАО «Мобиком-Хабаровск», а также гражданам Дегтяренко З.М., Сагайдак А.В., Нихориной Н.В. и др.

В ОАО «ДЭК» был направлен запрос с просьбой представить информацию о том, выдвигаются ли филиалом «Дальэнергосбыт» - ОАО «ДЭК», в т.ч. при заключении договора энергоснабжения, какие-либо специальные требования к программному обеспечению электронных счетчиков, перепрограммированных другими хозяйствующими субъектами; принимаются ли филиалом «Дальэнергосбыт» - ОАО «ДЭК» счетчики, перепрограммированные другими хозяйствующими субъектами, имеющими соответствующий сертифицированный персонал.

В своем ответе на запрос (исх. № 1-23-06-3039 от 28 августа 2008 года) ОАО «ДЭК» фактически подтвердило, что не принимает приборы учета, запрограммированные иными организациями. Согласно поступившему ответу ОАО «ДЭК» считает, что перепрограммирование заводских настроек двухтарифных счетчиков в соответствии с тарифными зонами в Приморском крае включает установку уникального пароля Дальэнергосбыта во избежание случаев несанкционированного доступа к программной конфигурации счетчиков электроэнергии и ее изменения. Также в настоящее время в договорах транспортировки электроэнергии с территориальными сетевыми организациями аспект перепрограммирования счетчиков никак не отражен. Дополнительные соглашения не заключались. Не определена ответственность сетевых организаций за некорректную установку программной конфигурации счетчиков. В связи с чем многотарифные электросчетчики, запрограммированные другими хозяйствующими субъектами, Дальэнергосбытом не принимаются, так как Дальэнергосбыт и другие хозяйствующие субъекты в порядке постановления Правительства № 530 от 31.08.2006 не имеют урегулированных с ОАО «ДЭК» соглашений по перепрограммированию многотарифных приборов учета. Вместе с тем, объяснения ОАО «ДЭК» не содержат ни одной ссылки на нормативно-правовые акты. Действующим законодательством не предусмотрено перепрограммирование приборов учета исключительно гарантирующими поставщиками.

Необоснованный отказ ОАО «ДЭК» принимать приборы учета, перепрограммированные другими хозяйствующими субъектами, в т.ч. при заключении договора энергоснабжения может причинить убытки таким хозяйствующим субъектам, а также ущемить интересы других лиц, которые перепрограммировали многотарифные приборы учета не в ОАО «ДЭК».

В ходе заседания Комиссии МУПВ «ВПЭС» представило письмо ОАО «ДЭК» (от 29.07.2008), согласно которому филиал ОАО «ДЭК» - «Дальэнергосбыт» поясняет, что не может допустить заключение договоров с абонентами, у которых установлены счетчики, запрограммированные МУПВ «ВПЭС», так как МУПВ «ВПЭС» никакого отношения к тарифному расписанию, которое записывается в память счетчика, не имеет. Филиал ОАО «ДЭК» - «Дальэнергосбыт» производит денежные расчеты с абонентами по приборам учета электроэнергии, запрограммированными только в ДЭС.

В ходе заседания Комиссии представитель ОАО «ДЭК» пояснил, что законодательно отношения по перепрограммированию приборов учета не урегулированы. Но, по мнению представителя ОАО «ДЭК», в паспортах приборов учета заводов-изготовителей, в частности, ЗАО «Радио и Микроэлектроника», ФГУП «ГР приборный завод» указано, что техническое обслуживание приборов учета должна осуществлять энергосбытовая организация.

Вместе с тем, паспорт прибора учета не является документом, обязательным для исполнения всеми хозяйствующими субъектами.

Тем не менее, Приморское УФАС России обратилось в ЗАО «Радио и Микроэлектроника» и ФГУП «ГР приборный завод» с просьбой представить информацию о том, кто имеет право перепрограммировать приборы учета, выпущенные на данном заводе. В ответе на запрос (исх. № 175/1566 от 30.10.2008) ФГУП «ГР приборный завод» пояснило, что не налагает ограничений по программированию счетчиков. В ЗАО «Радио и микроэлектроника» запрос о предоставлении информации по неизвестным причинам не поступил.

Вместе с тем, МУПВ «ВПЭС» представило письмо ЗАО «Радио и Микроэлектроника» (исх. № 125-08 от 24.10.2008), согласно которому все специалисты, прошедшие курс обучения в НПО «Радио и микроэлектроника» и имеющие соответствующие сертификаты, на основании данного документа имеют право самостоятельно осуществлять программирование приборов учета электрической энергии производства ЗАО «Радио и микроэлектроника» г. Новосибирск. Кроме того, ЗАО «Радио и микроэлектроника» с целью разъяснения компетенции организаций в области программирования многотарифных приборов учета электрической энергии производства ЗАО «РиМ» г. Новосибирск сообщает, что в 2008 году внесены изменения в раздел паспорта «Требования безопасности» электросчетчиков. Согласно новой редакции установку монтаж и техническое обслуживание может осуществлять не только энергосбытовая организация, но и любые специализированные организации, специалисты которых прошли курс обучения и имеют соответствующие сертификаты.

Частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно пункту 61 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 г. № 530 (далее – Правила), гарантирующий поставщик обязан заключить договор электроснабжения с любым обратившимся к нему лицом.

ОАО «ДЭК» является гарантирующим поставщиком на рынке электроэнергии в Приморском крае.

Приказом Приморского УФАС России от 24.04.2007 № 46 ОАО «ДЭК» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, занимающих на рынке определенного товара

долю более 65%.

В силу статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления электроэнергии.

Согласно пункту 62 Правил лицо, намеревающееся заключить договор энергоснабжения, направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий, в том числе присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке, обеспечение учета электроэнергии, надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору

ОАО «ДЭК» занимает доминирующее положение на рынке по розничной купле-продаже электрической энергии и является гарантирующим поставщиком.

Подключение к электроэнергии осуществляется на основании договора энергоснабжения, заключаемого между гарантирующим поставщиком и юридическим или физическим лицом, являющегося обязательным для гарантирующего поставщика, и при заключении договора необходимо обеспечить учет электроэнергии.

Следовательно, ОАО «ДЭК», занимая доминирующее положение на рынке услуг по розничной купле-продаже электроэнергии, одновременно занимает доминирующее положение и на рынке сопутствующих услуг по техническому обслуживанию приборов учета, услуг по программированию и перепрограммированию приборов учета с целью обеспечения энергоснабжения юридических и физических лиц путем заключения договоров электроснабжения, с долей для лиц, заключающих с ОАО «ДЭК» договоры электроснабжения - 100%.

Таким образом, действия ОАО «ДЭК» по непринятию многотарифных электросчетчиков, запрограммированных другими хозяйствующими субъектами, могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке технического обслуживания приборов учета (программирование и перепрограммирование), а также ущемлению интересов других организаций, которые оказывают услуги по техническому обслуживанию приборов учета и абонентов, перепрограммировавших приборы учета у данных организаций и намеревающихся заключить с ОАО «ДЭК» договор энергоснабжения.

Кроме того, действия ОАО «ДЭК» по отказу в приеме многотарифных электросчетчиков могут повлечь негативные последствия для лиц, уже заключивших с ОАО «ДЭК» договор энергоснабжения.

С учетом вышеизложенного, Комиссия антимонопольного органа установила, что вышеуказанные действия ОАО «ДЭК» являются нарушением положений части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» в части непринятия многотарифных электросчетчиков, запрограммированных другими хозяйствующими субъектами, результатом чего может явиться недопущение, устранение, ограничение конкуренции на рынке услуг по перепрограммированию приборов учета и ущемление интересов хозяйствующих субъектов, перепрограммирующих приборы учета, а также абонентов, перепрограммировавших приборы учета в иных организациях, и намеревающихся

заклучить договор энергоснабжения с ОАО «ДЭК».

На основании изложенного, 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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в непринятии многотарифных электросчетчиков, запрограммированных другими хозяйствующими субъектами, в частности МУПВ «ВПЭС», результатом чего может явиться недопущение, устранение, ограничение конкуренции на рынке услуг по перепрограммированию приборов учета и ущемление интересов хозяйствующих субъектов, перепрограммирующих приборы учета, а также абонентов, перепрограммировавших приборы учета в иных организациях, и намеревающихся заключить договор энергоснабжения с ОАО «ДЭК».

2. Выдать ОАО «ДЭК» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и недопущении действий, которые могут привести к его нарушению.

Председатель Комиссии:

В.И. Таланцев

Члены Комиссии:

Д.Е. Абросимов

А.В. Николаев

Д.А. Лазаревский

ПРЕДПИСАНИЕ № 39

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

11 ноября 2008 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – Таланцев В.И. – руководитель Управления, члены Комиссии: Абросимов Д.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля, Николаев А.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, Лазаревский Д.А. – специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

на основании своего решения от 11 ноября 2008 года по делу № 39 о нарушении ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» (юр. адрес: ул. Слободская, 12, г. Хабаровск, 680009; почт. адрес: ул. Тигровая, 19, г. Владивосток, 690990; далее – ОАО «ДЭК»):

не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, в частности не допускать необоснованного отказа в принятии многотарифных приборов учета, запрограммированных в МУПВ «ВПЭС» и иных организациях, имеющих обученных специалистов, что подтверждается соответствующими сертификатами.

Контроль за исполнением настоящего предписания возлагается на специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля Лазаревского Д. А.

Председатель Комиссии:

В.И. Таланцев

Члены Комиссии:

Д.Е. Абросимов

А.В. Николаев

Д.А. Лазаревский

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания территориального антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа