Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела № 35 в отношении ООО «Славел» (ИНН 7536057185, ул. Шилова, 100, г.Чита, Забайкальский край, 672000), по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением, а именно в прекращении подачи электрической энергии на объект ИП С, в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

начальник отдела анализа товарных и финансовых рынков;

главный специалист отдела антимонопольного контроля и рекламы;

при участии,

представителя ИП С. по доверенности;

представителя ООО «Славел» по доверенности;

представителя ПАО «МРСК Сибири»,

после перерыва, объявленного 5 мая 2016 года,

УСТАНОВИЛА:

02 ноября 2015 года в Забайкальское УФАС России поступило заявление ИП С., содержащее факты, указывающие на нарушение антимонопольного законодательства со стороны ООО «Славел», выразившееся в прекращении поставки электрической энергии на объект ИП С. расположенный по адресу Забайкальский край, г. Чита Сухая Падь 5.

Ранее в Забайкальское УФАС России поступали аналогичные заявления, указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Славел». Рассмотрение указанных заявлений было приостановлено в связи с нахождением на рассмотрении Арбитражного суда Забайкальского края дел № А78-7742/2015 и А78-6398/2015, выводы по которым имели значение для результатов рассмотрения заявлений.

03 ноября 2015 года Забайкальским УФАС России было возбуждено дело № 35 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Славел».

ООО «Славел» в своих пояснениях указывает на отсутствие технической возможности по предоставлению услуг по передаче электрической энергии опосредованно через сети ООО «Славел». Однако, как установлено Арбитражным судом ООО «Славел» не доказало отсутствие технической возможности.

8 декабря 2015 года Комиссией Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела № 35 было вынесено определение о приостановлении рассмотрения дела до

вынесения и вступления в законную силу судебного решения по делу № А78-12973/2015.

21 декабря 2015 года Арбитражным судом Забайкальского края по делу № А78-12973/2015 вынесено решение, указанным решением исковые требования ИП С. о признании незаконными действий по отключению объекта – производственная база, расположенного по адресу Забайкальский край, г. Чита Сухая Падь 5 от энергоснабжения и об обязании восстановить положение, существовавшее до нарушения права путем восстановления схемы присоединения и возобновления перетока электрической энергии через опосредованное подключение к РП-ООО "Славел", объекта - производственная база, расположенного по адресу Забайкальский край, г. Чита Сухая Падь 5 - удовлетворены.

Решение Арбитражного суда Забайкальского края по делу № А78-12973/2015 было обжаловано в апелляционном порядке.

Постановлением Четвертого Арбитражного апелляционного суда от 14 марта 2016 года по делу № А78-12973/2015, решение Арбитражного суда Забайкальского края от 21 декабря 2016 года оставлено без изменения, апелляционная жалоба – без удовлетворения.

7 апреля 2016 года рассмотрение дела №35 возобновлено.

Как следует из материалов дела ИП С принадлежит производственная база, расположенная по адресу Забайкальский край, г. Чита Сухая Падь 5.

Между ОАО «Читаэнергосбыт» и ИП С. подписан договор Энергоснабжения от 07.04.2015 с актом разграничения балансовой принадлежности.

Согласно акту разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности к договору энергоснабжения от 30.06.2015, подписанному между истцом и ОАО «Читаэнергосбыт», точка подключения принадлежащего истцу объекта – производственная база, расположенного по адресу Забайкальский край, г. Чита Сухая Падь 5 является РП-ООО "Славел", КЛ-10кВ.

Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденные постановлением Правительства РФ от 4 мая 2012 г. N 442 устанавливают правовые основы функционирования розничных рынков электрической энергии (Далее-

Основных положений N 442).

Общие принципы и порядок обеспечения недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, а также оказания этих услуг определяют Правил недискриминационного доступа N 861.

Пунктом 28 Основных положений предусмотрено, что в соответствии с договором энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям. Для надлежащего исполнения договора энергоснабжения гарантирующий поставщик обязан в порядке, установленном Правилами № 861 урегулировать отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией.

В случае если энергопринимающие устройства потребителя электрической энергии присоединены к электрическим сетям сетевой организации через энергетические установки производителей электрической энергии, объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, или бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства, которые имеют непосредственное присоединение к сетям сетевых организаций (опосредованное присоединение к электрической сети), такой потребитель заключает договор с той сетевой организацией, к сетям которой присоединены энергетические установки производителей электрической энергии, бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства или энергопринимающие устройства объекты электросетевого хозяйства) лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, к которым непосредственно присоединено его энергопринимающее устройство (п. 5 Правил недискриминационного доступа N 861).

Под опосредованным присоединением, согласно пункту 5 Правил недискриминационного доступа N 861, понимается присоединение энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии к электрическим сетям сетевой организации через энергетические установки производителей электрической энергии либо объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, или бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства.

В соответствии с Приложением 1 к договору от 07.04.2015, точка поставки электроэнергии ПС «Каштак» 110/10/6 кВ, яч.-№4-1 с.ш, и я.ч. №8 II –С.Ш. ООО «Славел» - кабельные наконечники на отходящих фидерах 10 кВ Потребитель-контакты в/в линии 10 КВ РП-ПАТП.

Таким образом, производственная база, расположенная по адресу Забайкальский край, г. Чита Сухая Падь 5, имеет опосредованное присоединение к электрическим сетям сетевой организации через ООО «Славел».

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 (пункт 6 Правил недискриминационного доступа N 861).

22.06.2015 ООО «Славел» в адрес ИП С. было направлено уведомление о полном ограничении режима потребления электроэнергии с 18 часов 22.06.2015.

В силу абзаца 3 пункта 30 Основных положений в случае, если энергопринимающее устройство потребителя технологически присоединено к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации опосредованно через энергопринимающие устройства, объекты по производству электрической энергии (мощности), объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче, то гарантирующий поставщик и сетевая организация несут ответственность перед потребителем за надежность снабжения электрической энергией и ее качество в пределах границ балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства сетевой организации.

Из положений пункта 1 статьи 38 Закона об электроэнергетике следует, что субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

ИП Соколов Д.Б. не имеет возможности получать электрической энергии, минуя сети и оборудование ООО «Славел», что подтверждено актами разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

Таким образом, ООО «Славел» по своей инициативе не вправе совершать действия по ограничению потребления электрической энергии объектов, опосредованно присоединенных к сетям сетевой организации .

В нарушение указанных выше правовых норм 22.06.2015 ООО «Славел» самовольно произвело отключение объекта ИП С. от электроснабжения.

Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона 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 сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов

исполнительной власти или судебными актами.

Состав правонарушения, выражающегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением, является материальным, поскольку в его конструкцию включены определенные последствия, одним из которых может быть ущемление интересов других лиц. При этом данная категория последствий нарушения антимонопольного законодательства является оценочной и в каждом конкретном случае подлежит тщательному исследованию при рассмотрении антимонопольным органом дел, возбужденных в отношении хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, с целью установления факта причинения вреда общественным отношениям в сфере конкуренции.

Субъектом правонарушения, предусмотренного статьей 10 указанного Закона является хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на соответствующем рынке работ (услуг).

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 (ст. 5 Закона о защите конкуренции).

Из содержания статьи 3, пункта 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В пункте 6 Правил недискриминационного доступа N 861 установлено, что 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.

Переток электроэнергии представляет собой ее перемещение по линиям электропередач и другим объектам электросетевого хозяйства.

Согласно статье 3 Федерального закона от 26.03.2003 года № 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее - Закон об электроэнергетике) услуги по передаче электрической энергии - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями; территориальная сетевая организация является коммерческой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ "О естественных монополиях" услуги по передаче электрической энергии относятся к деятельности субъектов естественных монополий.

Пунктом 2 статьи 26 Закона об электроэнергетике установлено, что оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг, договор оказания этих услуг является публичным.

Согласно определению услуги передачи электроэнергии при безвозмездном характере деятельности лиц, обеспечивающих беспрепятственный переток электроэнергии, товарного рынка в целях применения статьи 10 Закона о защите конкуренции не существует.

Согласно информации, представленной Региональной службой по тарифам и ценообразованию Забайкальского края от 10.11.2015 № 01/4366, ООО «Славел» не является хозяйствующим субъектом, оказывающим регулируемые услуги по передаче электроэнергии.

В соответствии со статьей 3 Закона об электроэнергетике субъекты электроэнергетики - лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики, в том числе производство электрической, тепловой энергии и мощности, приобретение и продажу электрической энергии и мощности, энергоснабжение потребителей, оказание услуг по передаче электрической энергии, оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, сбыт электрической энергии (мощности), организацию купли-продажи электрической энергии и мощности.

В данном случае ООО «Славел» не является ни энергоснабжающей, ни энергосбытовой, ни сетевой организацией, не оказывает услуги по передаче электрической энергии на возмездной основе.

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Из анализа положений статьи 3, пункта 2 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 «Об электроэнергетике», статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» следует, что осуществление перетока электрической энергии на безвозмездной основе не признается услугой передачи электроэнергии и не образует товарный рынок в смысле статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В ходе анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг обеспечения перетока электрической энергии на безвозмездной основе ООО «Славел», установлено, что при безвозмездном характере деятельности лица, обеспечивающего беспрепятственный переток электроэнергии, товарного рынка в

целях применения статьи 10 Закона о защите конкуренции не существует. Эта позиция подтверждается сложившейся судебной практикой.

Невыполнение обществом, обеспечивающим беспрепятственный переток электроэнергии на безвозмездной основе, запрета, предусмотренного Правилами недискриминационного доступа, в данном случае не подлежит квалификации по статье 10 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия ООО «Славел», выразившиеся в отключении объекта ИП С. от электроснабжения, не содержат нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства

Председатель Комиссии

Члены комиссии