

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 10/15-08

17 сентября 2008 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Голомолзин А.Н. - заместитель руководителя ФАС России, Председатель Комиссии;

Королев В.Г. - начальник Управления контроля электроэнергетики;

Конonenко М.С. - заместитель начальника Управления контроля ЖКХ, строительства и природных ресурсов;

Соловьева Е.А. - заместитель начальника Управления - начальник отдела экологии и природных ресурсов Управления контроля ЖКХ, строительства и природных ресурсов;

Мильчакова О.В. - начальник отдела электроэнергетики Управления контроля электроэнергетики;

Цышевская Е.В. - начальник отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;

Локотилова А.В. - заместитель начальника отдела правовой экспертизы Правового управления;

Васильев Д.А. - главный специалист-эксперт отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;

Вовкивская Л.В. - главный специалист-эксперт отдела судебной работы Правового управления.

Фролов Д.В. - ведущий специалист - эксперт отдела анализа рынков, реестров и НИОКР Аналитического управления,

в присутствии представителей:

ОАО "МОЭСК" - Артюховой В.Б. (доверенность от 30.08.2008 № 99 НП 7053298),

- Ситдиковой Э.Т. (доверенность от 01.07.2008 № 750-Д);

- Воронкиной Н.А. (доверенность от 01.10.2007 № 519-Д);

ОАО "Мосэнергосбыт" - Савельевой Т.М. (доверенность от 25.12.2007 № 91-09-330);

- Смирнова А.А. (доверенность от 25.12.2007 № 91-09-336);

ОАО "ЦМТ" - Серкова А.В. (доверенность от 26.06.2008 № 0400-05/40);

- Федотовой Ж.В. (доверенность от 11.01.2008 № 0400-05/04);

ЗАО "КРЦ Инфлотель" - Голубевой И.Г. (доверенность от 10.04.2008 б/н),

- Соколовой А.Г. (доверенность от 10.04.2008 б/н),

ООО "Финанс Град" - Лихушиной А.Л. (протокол собрания Учредителей ООО "Финанс Град" от 29.05.2006 №3),

ОАО "Московское речное пароходство" - Январевой С.Г. (доверенность от 10.04.2008 б/н),

рассмотрев дело № 1 10/15-08 по признакам нарушения ОАО "Мосэнергосбыт" (117312, Москва, ул.Вавилова, д.9), ОАО "Центр Международной Торговли" (123610, г.Москва, ул.Краснопресненская наб., д.12), ОАО "Московская объединенная электросетевая компания" (115035, г.Москва, ул.Садовническая, д.36, стр.1) части 1 статьи 10, части 1 и 2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступили заявления ООО "Финанс Град" (вх. № 4326 от 04.02.2008), ЗАО "КРЦ Инфлотель" (вх. № 4328 от 04.02.2008),

ОАО "Московское речное пароходство" (вх. № 4327 от 04.02.2008), ООО "Альба Интел" (вх. № 4324 от 04.02.2008), ООО "Центр Гранат" (вх. № 4325 от 04.02.2008) о нарушении ОАО "Мосэнергосбыт" антимонопольного законодательства, выразившемся в необоснованном полном прекращении подачи электрической энергии на объекты указанных хозяйствующих субъектов.

Комиссия рассмотрела представленные материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, и установила следующее.

Между заявителями - ЗАО "КРЦ Инфлотель", ОАО "Московское речное пароходство", ООО "Центр Гранат", ООО "Альба Интел", ООО "Финанс град" и ОАО "Мосэнергосбыт" заключены договоры энергоснабжения (поставка электрической энергии) (ЗАО "КРЦ Инфлотель" - договор от 01.11.2006 № 72201701, ОАО "Московское речное пароходство" - договор от 01.04.2006 № 72201363, ООО "Центр Гранат" - договор от 01.12.2006 № 58000662, ООО "Альба Интел" - договор от 01.12.2006 № 93040562, ООО "Финанс Град" - договор от 12.09.2007 № 58486262), которые на момент прекращения подачи электроэнергии на объекты заявителей действовали, и исполнение обязательств сторон по указанным договорам не было приостановлено (прекращено).

22.01.2008 письмом № ТС-133 ОАО "Московская городская электросетевая компания" (далее - ОАО "МГЭСК") направило в адрес ОАО "Мосэнергосбыт" уведомление об отзыве разрешений на электроснабжение объектов заявителей и попросило ОАО "Мосэнергосбыт" "принять меры".

Представитель ОАО "МОЭСК" на заседании Комиссии пояснил, что разрешения на электроснабжение объектов заявителей отозваны в связи с изданием распоряжения Префекта ЦАО г. Москвы от 17.01.2008 № 96-р (издано во исполнение протокола совещания у Мэра Москвы от 13.11.2006 № 4-ОС-39/6).

22.01.2008 ОАО "Мосэнергосбыт" направило в адрес заявителей предупреждения (ООО "Альба Интел" - письмо № ИП/29-11/8, ЗАО "КРЦ Инфлотель" - письмо № ИП/26-82/8, ООО "Финанс град" - письмо № ИП/29-9/8, ООО "Центр Гранат" - письмо № ИП/29-12/8, ОАО "Московское речное пароходство" - письмо № ИП/26-82/8) о полном прекращении подачи электрической энергии на объекты указанных заявителей с 24.01.2008 в связи с поступлением в адрес ОАО "Мосэнергосбыт" уведомления ОАО "МГЭСК".

Также письмом от 22.01.2008 № ИП/26-84/8 ОАО "Мосэнергосбыт" направило ОАО "Центр Международной Торговли" (далее - ОАО "ЦМТ") (организация, через сети которой ЗАО "КРЦ Инфлотель" присоединено к электрическим сетям ОАО "МГЭСК") предписание о прекращении подачи электрической энергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель".

24.01.2008 подача электрической энергии на дебаркадеры и иные плавучие объекты заявителей была полностью прекращена.

ОАО "Мосэнергосбыт" является гарантирующим поставщиком на территории

Москвы и Московской области, с которым заявители производят все расчеты за получаемую электроэнергию. Заявители не состоят в договорных отношениях с ОАО "МГЭСК", на действия которого ссылается ОАО "Мосэнергосбыт" в своих предупреждениях о полном прекращении подачи электрической энергии. Приказом Московского УФАС от 19.12.2006 № 572 ОАО "Мосэнергосбыт" включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%, с долей 89,60% в географических границах г.Москвы.

Определением от 30.04.2008 № АГ/10598 к участию в рассмотрении дела № 1 10/15-08 в качестве ответчика привлечено ОАО "МГЭСК". В связи с реорганизацией ОАО "Московская объединенная электросетевая компания" (далее - ОАО "МОЭСК") в форме присоединения к нему ОАО "МГЭСК" к участию в рассмотрении дела № 1 10/15-08 в качестве ответчика по делу было привлечено ОАО "МОЭСК" (определение от 03.07.2008 № АГ/16396).

02.06.2008 на заседании Комиссии ОАО "Мосэнергосбыт" ходатайствовало о прекращении рассмотрения дела № 1 10/15-08 в связи с тем, что на все объекты заявителей была возобновлена подача электрической энергии. Вместе с тем, из представленных в ФАС России информации и документов, а также устных пояснений заявителей Комиссии стало известно, что подача электроэнергии не была возобновлена на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель".

ЗАО "КРЦ Инфлотель" имеет технологическое присоединение к сетям ОАО "МГЭСК" (ОАО "МОЭСК") через электрические сети ОАО "ЦМТ". Возобновление подачи электроэнергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель" было осуществлено ОАО "ЦМТ" только 07.06.2008.

Ранее письмом от 04.05.2008 № ИА/26-650/8 ОАО "Мосэнергосбыт" сообщило ОАО "ЦМТ", что полагает возможным возобновить подачу электрической энергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель" (теплоход "Александр Блок") 05.05.2008 (письмо получено ОАО "ЦМТ" 05.05.2008).

08.05.2008 ОАО "Мосэнергосбыт" повторно предложило ОАО "ЦМТ" осуществить возобновление подачи электроэнергии ЗАО "КРЦ Инфлотель".

Письмом от 12.05.2008 № 1900-06/970 ОАО "ЦМТ" сообщило ЗАО "КРЦ Инфлотель" об отсутствии у него свободной мощности и предложило ЗАО "КРЦ Инфлотель" получить новое разрешение на присоединение к другому источнику питания, так как, по мнению ОАО "ЦМТ", разрешение на присоединение от 20.08.1999 № КС-418-17-2р/11211 действует с согласия и в счет разрешенной мощности ОАО "ЦМТ".

02.06.2008 по ходатайству ОАО "Мосэнергосбыт" к участию в рассмотрении дела № 1 10/15-08 в качестве ответчика по делу было привлечено ОАО "ЦМТ" (определение от 04.06.2008 № АГ/13500).

02.06.2008 ОАО "МГЭСК" направило факсограмму ОАО "ЦМТ" с просьбой возобновить подачу электроэнергии на теплоход "Александр Блок", принадлежащий ЗАО "КРЦ Инфлотель".

Письмом от 04.06.2008 № 1900-06/1129, направленным в ЗАО "КРЦ Инфлотель" и ОАО "МГЭСК", ОАО "ЦМТ" сообщило, что между ОАО "ЦМТ" и ЗАО "КРЦ Инфлотель" не существуют договорных отношений на отпуск и подачу электроэнергии для теплохода "Александр Блок", а ранее электроснабжение осуществлялось за счет разрешенных свободных мощностей ОАО "ЦМТ". Однако, учитывая просьбу ОАО "МГЭСК", ОАО "ЦМТ" посчитало возможным временно осуществить подачу электроэнергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель" (ориентировочно до 01.11.2008) и направило ЗАО "КРЦ-Инфлотель" проект договора на подачу электроэнергии через сети ОАО "ЦМТ" и оперативное-техническое обслуживание.

Подача электрической энергии на теплоход "Александр Блок" была возобновлена 07.06.2008 в 17:00 после подписания ЗАО "КРЦ Инфлотель" договора от 07.06.2008 №

1900/081187 на аренду двух кабельных линий и двух ячеек электросетевого хозяйства, а также техническое обслуживание соответствующего оборудования (далее - Договор аренды), со сроком его действия до 01.11.2008.

В соответствии с условиями Договора аренды ежемесячная арендная плата составляет 21 400 руб. (включая в себя в том числе услуги по техническому обслуживанию) без учета потребляемой ЗАО "КРЦ Инфлотель" электрической энергии. По мнению ОАО "ЦМТ", арендная плата является компенсацией расходов ОАО "ЦМТ" на обеспечение подачи электроэнергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель".

На заседании Комиссии 17.09.2008:

Представитель ОАО "ЦМТ" указал на следующее:

В силу условий заключенного с ОАО "Мосэнергосбыт" договора энергоснабжения ОАО "ЦМТ" обязано исполнять его указания и указания сетевой компании по ограничению и прекращению подачи электроэнергии лицам, присоединенным к сети ОАО "ЦМТ". Таким образом, ОАО "ЦМТ", осуществив отключение ЗАО "КРЦ Инфлотель", выполнило указание ОАО "Мосэнергосбыт" по прекращению подачи электроэнергии, направленное 22.01.2008.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее - Правила недискриминационного доступа) 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. По мнению ОАО "ЦМТ", положения пункта 6 Правил недискриминационного доступа не подлежат применению при урегулировании отношений между ЗАО "КРЦ Инфлотель" и ОАО "ЦМТ".

По мнению ОАО "ЦМТ", ЗАО "КРЦ Инфлотель" является коммерческой организацией и не может быть освобождено от оплаты услуг, оказываемых ему другим субъектом предпринимательской деятельности, поскольку в этом случае это нарушит конституционное право этого субъекта на свободное использование своего имущества для извлечения прибыли.

Также ОАО "ЦМТ" отметило, что, действуя разумно и добросовестно, заключило Договор аренды с ЗАО "КРЦ Инфлотель", позволяющий последнему получать дополнительную прибыль за счет уменьшения своих затрат на энергоснабжение, на срок, в течение которого ОАО "ЦМТ" будет иметь техническую возможность предоставлять свою временно свободную электрическую мощность третьим лицам.

В соответствии с частью 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.

Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО "Мосэнергосбыт", ОАО "ЦМТ", ОАО "МОЭСК" нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а в действиях ОАО "ЦМТ" - также и нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом Комиссия руководствуется следующим.

1. ОАО "Мосэнергосбыт"

В предупреждении о полном прекращении подачи электрической энергии ОАО "Мосэнергосбыт" ссылается на подпункт "б" пункта 161, пункт 174 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (далее - Правила функционирования розничных рынков), а также на пункт 31 Правил недискриминационного доступа.

В соответствии с подпунктом "б" пункта 161 Правил функционирования розничных рынков ограничение режима потребления может вводиться в случае прекращения обязательств сторон по договору, на основании которого осуществляется энергоснабжение потребителя, поставка электрической энергии и (или) оказание услуг по передаче электрической энергии потребителю.

Согласно пункту 174 Правил функционирования розничных рынков, в случае нарушения потребителем обязательств по оплате услуг по передаче электрической энергии, прекращения договора оказания услуг по передаче электрической энергии, а также в случае выявления фактов бездоговорного потребления электрической энергии, ограничение режима потребления вводится по инициативе сетевой организации (иного владельца объектов электросетевого хозяйства), к электрической сети которого технологически присоединено энергопринимающее устройство указанного потребителя, или лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, с одновременным уведомлением о вводимом ограничении режима потребления гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации), обслуживающего такого потребителя, и по согласованию с субъектом оперативно-диспетчерского управления, в диспетчерском управлении или диспетчерском ведении которого находится соответствующее энергопринимающее устройство.

Ссылки ОАО "Мосэнергосбыт" в предупреждении о полном прекращении подачи электрической энергии на подпункт "б" пункта 161 и пункт 174 Правил функционирования розничных рынков нельзя признать обоснованными в связи с тем, что исполнение обязательств сторон по договорам энергоснабжения не приостановлено (не прекращено), договоры действуют, претензий ОАО "Мосэнергосбыт" и ОАО "МОЭСК" к заявителям относительно несвоевременной оплаты и оплаты не в полном объеме услуг по передаче электрической энергии Комиссией не выявлено, иные нарушения заявителями обязательств по договорам энергоснабжения отсутствуют.

Прекращение подачи электрической энергии может производиться только в случаях, указанных в главе 13 Правил функционирования розничных рынков. Отзыв разрешений ОАО "МГЭС" на технологическое присоединение не являлся основанием для ограничения ОАО "Мосэнергосбыт" режима энергопотребления заявителей.

В нарушение указанного порядка и случаев полного или частичного ограничения режима потребления электрической энергии ОАО "Мосэнергосбыт" необоснованно отключило объекты заявителей.

Указанными действиями ОАО "Мосэнергосбыт" были ущемлены интересы заявителей.

В рассмотренных действиях ОАО "Мосэнергосбыт" содержится нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

2. ОАО "МОЭСК"

ОАО "МГЭСК" уведомило ОАО "Мосэнергосбыт" (уведомление от 22.01.2008 № ТС-133) об отзыве ранее выданных разрешений на присоединение мощности заявителей.

Пунктом 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее - Закон об электроэнергетике) установлен запрет на ограничение режима потребления электроэнергии в отношении потребителей, не имеющих задолженности по оплате электроэнергии и исполняющих обязательства, предусмотренные законом и договором.

Согласно пункту 29 Правил недискриминационного доступа, сетевая организация приостанавливает в соответствии с актами согласования аварийной и технологической брони оказание услуг по передаче электрической энергии в случае:

а) возникновения у потребителя услуг задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии за 2 и более расчетных периода;

б) приостановления исполнения обязательств по договорам купли-продажи электрической энергии, энергоснабжения или по договору о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии (мощности) - при наличии соответствующего уведомления (в письменной форме) от администратора торговой системы, гарантирующего поставщика или энергосбытовой организации с указанием размера задолженности потребителя, предельного срока для ее погашения, а также предполагаемого срока введения ограничений режима потребления;

в) присоединения потребителем услуг (потребителем электрической энергии, в интересах которого заключается договор) к электрической сети энергопринимающих устройств, не соответствующих условиям договора;

г) присоединения, осуществленного с нарушением порядка технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

Перечень случаев, указанных в пункте 29 Правил недискриминационного доступа, является исчерпывающим.

В этой связи прекращение ОАО "МГЭСК" оказания услуг по передаче электрической энергии сетевой организацией в форме отзыва разрешений на электроснабжение потребителей в условиях отсутствия оснований для этого, предусмотренных Правилами недискриминационного доступа и Правилами функционирования розничных рынков, осуществлено с нарушениями указанных нормативных правовых актов.

Указанными действиями ОАО "МГЭСК" были ущемлены интересы заявителей. Согласно пункту 2 резолютивной части Решения по делу № 1 15/13-08 о нарушении антимонопольного законодательства от 25.04.2008 АГ/10089 ОАО "МГЭСК" было признано нарушившим статью 16 Закона о защите конкуренции в части совершения действий, выразившимся в отзыве разрешений на электроснабжение дебаркадеров и иных плавсредств заявителей и прекращении подачи электроэнергии на них. Указанному хозяйствующему субъекту ФАС России было выдано предписание от 25.04.2008 АГ/10090, в соответствии с которым ОАО "МГЭСК" было необходимо прекратить нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции путем отмены решения об отзыве разрешений на присоединение к энергетическим мощностям дебаркадеров и иных плавсредств заявителей, а также путем возобновления подачи электроэнергии на эти объекты.

Данное предписание ОАО "МГЭСК" было исполнено.

В ходе рассмотрения дела 1 10/15-08 ОАО "МГЭСК" было присоединено к ОАО

"МОЭСК" (реорганизация ОАО "МОЭСК").

ОАО "МОЭСК" является электросетевой организацией, осуществляющей регулируемую деятельность по оказанию услуг по присоединению потребителей к электрическим сетям и по передаче электрической энергии по электрическим сетям.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ "О естественных монополиях" (далее - Закон о естественных монополиях), частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции ОАО "МОЭСК" занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии.

Согласно пункту 4 статьи 57 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) при реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

В соответствии с пунктом 2 статьи 58 ГК РФ при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

Ответственность за действия ОАО "МГЭС", имеющие своим результатом необоснованное полное прекращение подачи электрической энергии на объекты ООО "Финанс Град", ЗАО "КРЦ Инфлотель", ОАО "Московское речное пароходство", ООО "Альба Интел", ООО "Центр Гранат", несет ОАО "МОЭСК".

3. ОАО "ЦМТ"

ЗАО "КРЦ Инфлотель" было представлено Комиссии разрешение на присоединение к сети ОАО "Мосэнерго" (ОАО "МОЭСК") № КС-418-17-2р/11211 от 20.08.1999.

Согласно акту разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электроустановок и сооружений ЗАО "КРЦ Инфлотель" имеет технологическое присоединение к сетям ОАО "МГЭС" (ОАО "МОЭСК") через сети ОАО "ЦМТ".

ОАО "ЦМТ" владеет на праве собственности объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых осуществляет передачу электрической энергии для потребителей, имеющих технологическое присоединение к сетям ОАО "МОЭСК" через сети ОАО "ЦМТ".

В соответствии со статьей 4 Закона о естественных монополиях, частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции ОАО "ЦМТ" занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах протяженности своих сетей.

Ранее между ЗАО "КРЦ Инфлотель" и ОАО "ЦМТ" был заключен субабонентский договор от 22.01.2004 № 1900/040114, который был расторгнут в связи с заключением ЗАО "КРЦ Инфлотель" с ОАО "Мосэнергосбыт" договора энергоснабжения от 01.11.2006 № 72201701, при этом договора на передачу электрической энергии между ОАО "ЦМТ" и ЗАО "КРЦ Инфлотель" либо ОАО "Мосэнергосбыт" заключено не было.

22.01.2008 в ОАО "ЦМТ" от ОАО "Мосэнергосбыт" поступило указание прекратить подачу электроэнергии на теплоход "Александр Блок", что было выполнено ОАО "ЦМТ" 24.01.2008.

Представитель ОАО "ЦМТ" пояснил Комиссии, что ОАО "ЦМТ" обязано выполнять указания ОАО "Мосэнергосбыт", сетевой компании по ограничению и прекращению подачи электроэнергии лицам, присоединенным к сети ОАО "ЦМТ". Учитывая положения пункта 29 Правил недискриминационного доступа, главы 13 Правил функционирования розничных рынков, прекращение ОАО "ЦМТ" оказания

услуг по передаче электрической энергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель" в условиях отсутствия оснований для этого, предусмотренных Правилами недискриминационного доступа и Правилами розничных рынков, осуществлено с нарушениями указанных нормативных правовых актов.

ОАО "ЦМТ" своими действиями, имеющими своим результатом необоснованное полное прекращение подачи электрической энергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель", ущемило интересы данного хозяйствующего субъекта.

Таким образом, в указанных действиях ОАО "ЦМТ" содержится нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссия не принимает доводы ОАО "ЦМТ" относительно неприменения пункта 6 Правил недискриминационного доступа к ОАО "ЦМТ" и считает их необоснованными.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа 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.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Таким образом, ОАО "ЦМТ" не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для ЗАО "КРЦ Инфлотель".

ОАО "ЦМТ" могло компенсировать свои затраты, связанные с оказанием услуг по передаче электрической энергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель", только после утверждения для него соответствующим уполномоченным органом тарифа на передачу электрической энергии.

Однако ОАО "ЦМТ" не обращалось в соответствующий уполномоченный орган для установления тарифа на передачу электрической энергии, а вместо этого с целью компенсации расходов на передачу электрической энергии ЗАО "КРЦ Инфлотель" заключило с последним Договор аренды.

В данных действиях ОАО "ЦМТ" Комиссия усматривает нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем взимания с ЗАО "КРЦ Инфлотель" платы за передачу электрической энергии по Договору аренды в условиях отсутствия установленного соответствующим уполномоченным органом для ОАО "ЦМТ" тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Ответчики нарушение запретов, установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, не признали.

Согласно части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к последствиям, указанным в пунктах 1-9 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со

статьей 12 Закона о защите конкуренции) или иные согласованные действия хозяйствующих субъектов, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

При этом согласно статье 8 Закона о защите конкуренции под согласованными действиями хозяйствующих субъектов понимаются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее чем один год.

В связи с тем, что в результатах вышерассмотренных действий ОАО "МОЭСК", ОАО "Мосэнергосбыт" и ОАО "ЦМТ" отсутствует заинтересованность каждого из указанных хозяйствующих субъектов, данные действия ОАО "МОЭСК", ОАО "Мосэнергосбыт" и ОАО "ЦМТ" не являются согласованными.

В этой связи факт нарушения части 1 и части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях ОАО "МОЭСК", ОАО "Мосэнергосбыт" и ОАО "ЦМТ" не подтверждается.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. В связи с отсутствием нарушения части 1 и части 2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в действиях ОАО "Мосэнергосбыт", ОАО "Московская объединенная электросетевая компания" и ОАО "Центр Международной Торговли", на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", рассмотрение дела № 1 10/15-08 в этой части прекратить.

2. Признать ОАО "Мосэнергосбыт" нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" посредством совершения действий, имеющих своим результатом необоснованное полное прекращение подачи электрической энергии на объекты ООО "Финанс Град", ЗАО "КРЦ Инфлотель", ОАО "Московское речное пароходство", ООО "Альба Интел", ООО "Центр Гранат".

3. Признать ОАО "Московская объединенная электросетевая компания" нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" посредством совершения действий, имеющих своим результатом необоснованное полное прекращение подачи электрической энергии

на объекты ООО "Финанс Град", ЗАО "КРЦ Инфлотель", ОАО "Московское речное пароходство", ООО "Альба Интел", ООО "Центр Гранат".

4. Признать ОАО "Центр Международной Торговли":

- нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" посредством совершения действий, имеющих своим результатом необоснованное полное прекращение подачи электрической энергии на объект ЗАО "КРЦ Инфлотель";

- нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" посредством взимания с ЗАО "КРЦ Инфлотель" платы за передачу электрической энергии по своим сетям по договору от 07.06.2008 № 1900/081187 в отсутствие установленного соответствующим уполномоченным органом для ОАО "Центр Международной Торговли" тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

5. Выдать ОАО "Центр Международной Торговли" предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

6. В связи с тем, что ОАО "Московская городская электросетевая компания" исполнило предписание ФАС России от 25.04.2008 № АГ/10090 по делу № 1 15/13-08 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с которым указанному хозяйствующему субъекту было предписано прекратить нарушение антимонопольного законодательства путем отмены решения об отзыве разрешений на присоединение к энергетическим мощностям дебаркадеров и иных плавсредств ООО "Финанс Град", ЗАО "КРЦ Инфлотель", ОАО "Московское речное пароходство", ООО "Альба Интел", ООО "Центр Гранат", а также путем возобновления подачи электроэнергии на дебаркадеры и иные плавсредства, предписание ОАО "Московская объединенная электросетевая компания" по делу № 1 10/15-08 не выдавать.

7. В связи с добровольным устранением ОАО "Мосэнергосбыт" нарушения антимонопольного законодательства и его последствий предписание ОАО "Мосэнергосбыт" по делу № 1 10/15-08 не выдавать.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения 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 исполнять решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

_____ А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии _____ В.Г. Королев

_____ М.С. Кононенко

_____ Е.А. Соловьева

_____ Е.В. Цышевская

_____ О.В. Мильчакова

_____ А.В. Локотилова

_____ Д.А. Васильев

_____ Л.В. Вовкивская

_____ Д.В. Фролов