

РЕШЕНИЕ

по делу № 11-01-10-04/238

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 3 июня 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 17 июня 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказами руководителя Волгоградского УФАС от 28.04.2011 года № 270, 3.06.2011 года № 326 в составе:

Косьяк Т.В. – заместителя руководителя - начальника отдела контроля

монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

Гаджиевой А.В. – заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

Кочетова Г.В. – государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

рассмотрев дело № 11-01-10-04/238 о нарушении антимонопольного

законодательства по признакам нарушения ОАО «Волгоградоблэлектро»,

расположенного по адресу: 400075 Волгоградская область, г. Волгоград, ул.

Шопена, 13 пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области поступило заявление ЗАО «Нижегородская электрическая компания» (вх. № 6757 от 03.11.2010 г.) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Волгоградоблэлектро» при отказе (уклонении) от заключения договора на оказание услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии с п. 4.1 договора энергоснабжения № НЭК-ТНД-031/ЦНТ-3/353/10 от 26.03.2010 года ЗАО «Тандер» поручило заявителю заключать договор оказания услуг по передаче электрической энергии от имени ЗАО «Тандер», в том числе с ОАО «Волгоградоблэлектро».

6 сентября 2010 года заявитель направил заказным письмом с уведомлением ОАО «Волгоградоблэлектро» заявление № 04-14/1197 о заключении договора на оказание услуг по передаче электрической энергии в интересах потребителя ЗАО «Тандер». Данное письмо ОАО «Волгоградоблэлектро» получило 23 сентября 2010 года. На момент обращения заявителя в Управление ответ получен не был.

20 октября 2010 года ОАО «Волгоградоблэлектро» подготовило письмо № 1265/10, согласно которому при расчете тарифов на услуги по передаче электрической энергии (мощности) в плановом прогнозном балансе на 2011 год не учитывались НВВ сетевой организации ЗАО «НЭК», кроме того Постановлением УРТ Волгоградской области не установлены индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между ЗАО «НЭК» и ОАО «Волгоградоблэлектро». Учитывая, что существенное условие договора на оказание услуг по передаче электрической энергии между ЗАО «НЭК» и ОАО «Волгоградоблэлектро» - цена – в настоящее время не определена, вопрос о заключении договора может быть рассмотрен только после выхода

соответствующего Постановления УРТ Администрации Волгоградской области. Согласно квитанции об отправке заказной бандероли письмо от 20.10.2010 года № 1265/10 отправлено 22 октября 2010 года.

2 ноября 2010 года заявитель обратился в арбитражный суд Волгоградской области с исковым заявлением о понуждении заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии. Определением от 11 ноября 2010 года заявление принято к производству и возбуждено дело № А12-21606/2010. 15 ноября 2010 года заявитель обратился в суд с ходатайством от отказе от исковых требований. Определением от 20 декабря 2010 года производство по делу № А12-21606/2010 прекращено.

В ходе рассмотрения Комиссий Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссии) стороны пояснили:

1) ЗАО «Тандер»: «Между ЗАО «Нижегородская электрическая компания» (далее – ЗАО «НЭК», заявитель) и ЗАО «Тандер» был заключен договор энергоснабжения от 26.03.2010 года, предметом которого являлась поставка ЗАО «НЭК» электрической энергии и мощности с оптового рынка в точки поставки ЗАО «Тандер». В связи с не выполнением ЗАО «НЭК» условия п. 1.5 договора, а именно регистрации на оптовом рынке электроэнергии группы точек поставки ЗАО «Тандер» и получения права участия в торговле электрической энергией и мощностью в торговой системе оптового рынка, ЗАО «Тандер» инициировало расторжение договора энергоснабжения от 26.03.2010 года. В настоящее время договор поставки электроэнергии и мощности заключен в отношении объектов ЗАО «Тандер», расположенных на территории Волгоградской области и указанных в договоре от 26.03.2010 года, заключен с ООО «Транснефтьсервис-С».

2) ООО «Волгоградоблэлектро»: «23.09.2010 года в адрес ОАО «Волгоградоблэлектро» обратилось ЗАО «НЭК» с заявкой на заключение договора на оказание услуг по передаче электрической энергии в интересах потребителя ЗАО «Тандер». В силу добросовестного заблуждения заявитель на рынке электроэнергии бы расценен как смежная сетевая организация, в виду чего и было отказано в заключении договора. Мотивировка приведена в ответе от 20.10.2010 года № 1265/10 – необходимая валовая выручка ЗАО «НЭК» не учитывалась в плановом прогнозном балансе на 2011 год. 03.05.2011 года в наш адрес обратилось ООО «Транснефтьсервис С» с заявкой на заключение договора оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах того же потребителя ЗАО «Тандер». ОАО «Волгоградоблэлектро» направило в адрес ООО «Транснефтьсервис С» подписанный со своей стороны договор оказания услуг по передаче электроэнергии в интересах ЗАО «Тандер».

Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

ОАО «Волгоградоблэлектро» является сетевой организацией (осуществляет вид деятельности – передача электрической энергии).

Сетевой организацией, в соответствии с аб. 8 п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ № 861 от 27.12.2004 г.), признается организация, владеющая на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такая организация оказывают услуги по передаче электрической энергии, и осуществляет в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и

физических лиц к электрическим сетям.

В соответствии с ч.1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № ФЗ-135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 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 п. 5. ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Субъектом естественной монополии в соответствии с аб.3 ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 (в ред. 25.12.2008 г.) года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В ст. 4 Закона о естественных монополиях перечислены сферы деятельности субъектов естественных монополий, к которым в частности относятся услуги по передаче электрической энергии.

Таким образом, ОАО «Волгоградоблэлектро» занимает доминирующего положение на рынке передачи электрической энергии в границах электрических сетей принадлежащих ОАО «Волгоградоблэлектро».

Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. Согласно ч.1 ст. 10 указанного закона 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, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

В соответствии с п. 4 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ № 861 от 27.12.2004, далее – Правила...) услуги по передаче электрической энергии предоставляются сетевой организацией на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии (далее - договор).

В соответствии с п. 9 Правил... Договор является публичным и обязательным к заключению для сетевой организации.

Согласно п. 13 договор должен содержать следующие существенные условия:

а) величина максимальной мощности энергопринимающих устройств, технологически присоединенных в установленном законодательством Российской Федерации порядке к электрической сети, с распределением указанной величины по каждой точке присоединения;

б) величина заявленной мощности, в пределах которой сетевая организация принимает на себя обязательства обеспечить передачу электрической энергии в указанных в договоре точках присоединения. При этом в случае опосредованного присоединения величина заявленной мощности в точке присоединения каждого из энергопринимающих устройств потребителей услуг определяется в соответствии с величиной потребления электрической энергии соответствующим потребителем в часы пиковых нагрузок энергосистемы, ежегодно определяемых системным оператором;

в) ответственность потребителя услуг и сетевой организации за состояние и обслуживание объектов электросетевого хозяйства, которая определяется балансовой принадлежностью сетевой организации и потребителя услуг (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор) и фиксируется в акте разграничения балансовой принадлежности электросетей и акте эксплуатационной ответственности сторон, являющихся приложениями к договору;

г) обязательства сторон по оборудованию точек присоединения средствами измерения электрической энергии, в том числе измерительными приборами, соответствующими установленным законодательством Российской Федерации требованиям, а также по обеспечению их работоспособности и соблюдению в течение всего срока действия договора эксплуатационных требований к ним, установленных уполномоченным органом по техническому регулированию и метрологии и изготовителем. До исполнения обязательств по оборудованию точек присоединения приборами учета стороны применяют согласованный ими расчетный способ учета электрической энергии (мощности), применяемый при определении объемов переданной электроэнергии (мощности).

В соответствии с ст. 783 ГК РФ общие положения о подряде (статьи 702 - 729) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит статьям 779 - 782 настоящего Кодекса, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Согласно ч. 1 ст. 709 ГК РФ в договоре подряда указываются цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения. При отсутствии в договоре таких указаний цена определяется в соответствии с пунктом 3 статьи 424 настоящего Кодекса.

Согласно ч.3 ст. 424 ГК РФ в случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги. Положения ст. 709 ГК РФ об определении цены в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ применяются к отношениям по возмездному оказанию услуг. Данный довод подтверждается и сложившейся судебной практикой, а именно Постановлением ФАС Северо-Западного округа от 22.11.2010 по делу N A05-511/2010, Постановлением ФАС Северо-Западного округа от 18.10.2010 по делу N A66-14605/2009, Постановлением ФАС Северо-Западного округа от 25.05.2010 по делу N A66-3732/2009.

Таким образом, Правила... и ГК РФ не относят цену к существенному условию договора возмездного оказания услуг.

Постановлением УРТ Администрации Волгоградской области от 22 декабря 2010 г. N 35/3 установлены единые (котловые) тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям Волгоградской области. Тарифы применяются при расчетах энергосбытовых организаций (гарантирующих поставщиков) с сетевыми организациями.

В соответствии с п. 24 Правил... сетевая организация вправе отказаться от заключения договора в случае:

- а) отсутствия у потребителя услуг заключенного договора об оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению - в случае заключения договора с организацией по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью;
- б) отсутствия технической возможности оказания услуг по передаче электрической энергии в заявленном объеме - если заявлен объем мощности, надлежащая передача которого не может быть обеспечена сетевой организацией исходя из существующих условий технологического присоединения;
- в) направления заявления о заключении договора лицом, которое не имеет технологического присоединения (непосредственного или опосредованного) к электрическим сетям этой сетевой организации. При этом обязательным условием для заключения договора с гарантирующими поставщиками и энергосбытовыми организациями является наличие технологического присоединения потребителей электрической энергии, в чьих интересах заключается договор, а для организаций, осуществляющих деятельность по экспорту-импорту электрической энергии - наличие соединения электрических сетей этой сетевой организации с электрическими сетями соседних государств, по территориям которых осуществляются экспортно-импортные поставки электрической энергии;
- г) отсутствия у организации по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью возможности оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств (энергетических установок), присоединенных к объектам электросетевого хозяйства, входящим в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть и принадлежащим лицам, которые ограничены в соответствии с Федеральным законом "Об электроэнергетике" в осуществлении своих прав в части права заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием указанных объектов, вследствие незаключения этими лицами договора, определяющего порядок использования указанных объектов, с организацией по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью.

Таким образом, отсутствие индивидуальных тарифов на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между ЗАО «НЭК» и ОАО «Волгоградоблэлектро» не является законным основанием в отказе в заключение договора на оказание услуг по передаче электрической энергии.

С учетом вышеизложенного, в действиях ОАО «Волгоградоблэлектро» имеется факт нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», а именно злоупотребление доминирующим положением хозяйствующего субъекта, результатом которого является ущемление интересов других лиц, выразившиеся в незаконном отказе в заключении договора передачи электрической энергии с ЗАО «НЭК».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Волгоградоблэлектро» нарушившим п. 5 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ОАО «Волгоградоблэлектро» предписание об устранении нарушения

антимонопольного законодательства, а именно отозвать письмо от 20.10.2010 года № 1265/10.

3. Передать материалы дела № 11-01-10-04/238 соответствующему должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ОАО «Волгоградоблэлектро».