

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

Резолютивная часть решения оглашена «25» февраля 2011 года г.Курск

В полном объеме решение изготовлено «14» марта 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Комов Ю.А. - руководитель Управления,

Члены Комиссии:

Исаенко Н.В. - начальник отдела естественных монополий,

Макаров Е.В. - специалист-эксперт отдела естественных монополий,

рассмотрев дело №04-05/09-2010 по признакам нарушения ст.10 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны ОАО «Курская энергосбытовая компания», расположенного по адресу: <...> выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением, результатом которого является или может являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов ООО «Региональная энергосбытовая компания», в присутствии представителя (по доверенности) ООО «Региональная энергосбытовая компания» М., представителя (по доверенности) ОАО «Курская энергосбытовая компания» Л.

УСТАНОВИЛА:

20.09.2010г. в Курское УФАС России поступило заявление ООО «Региональная энергосбытовая компания» (далее — ООО «РЭК») с жалобой на действия ОАО «Курская энергосбытовая компания» (далее — ОАО «Курская ЭСК»), выразившиеся в уклонении от согласования Перечней средств измерений для коммерческого учета электрической энергии (мощности) по точкам поставки в сечении ООО «РЭК» (ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект») – ОАО «Курская ЭСК» (далее — Перечень средств измерений).

При рассмотрении данного заявления и дополнительно представленной информации Курским УФАС России установлено следующее.

В связи с выводом точек поставки потребителей ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект» на оптовый рынок электрической энергии ООО «РЭК» 30.03.2010г. направило на согласование ОАО «Курская ЭСК» как смежному субъекту оптового рынка электрической энергии Перечень средств измерений.

27.04.2010г. ОАО «Курская ЭСК» письмом <...> предложило ООО «РЭК» внести изменения в Перечень средств измерений, в том числе изложив примечание в следующей редакции: «В случае выхода из строя основных измерительных приборов (ОИП) величина учетного показателя определяется по резервным измерительным приборам (РИП), соответствующим техническим требованиям ОРЭМ, ПСИ вступает в силу не ранее даты подтверждения соответствия техническим требованиям ОРЭМ РИП на стороне ООО «РЭК» (далее — Примечание к ПСИ в редакции ОАО «Курская ЭСК»).

ООО «РЭК» после устранения замечаний ОАО «Курская ЭСК» по содержанию Перечня средств измерений неоднократно обращалось в ОАО «Курская ЭСК» с предложениями согласовать соответствующий документ. Однако, ОАО «Курская ЭСК» каждый раз отказывалось подписать Перечень средств измерений в случае непринятия ООО «РЭК» Примечания к ПСИ в редакции ОАО «Курская ЭСК».

16.08.2010г. ОАО «Курская ЭСК» подписало предложенный ООО «РЭК» Перечень средств измерений по потребителям ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект» с протоколами разногласий, в которых также настаивало на согласовании Примечания к ПСИ в редакции ОАО «Курская ЭСК».

В соответствии с постановлением Комитета по тарифам и ценам Курской области №69 от 05.10.2006г. ОАО «Курская ЭСК» присвоен статус гарантирующего поставщика.

ОАО «Курская ЭСК» занимает доминирующее положение на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии в границах Курской области с долей более 65% и приказом Курского УФАС России №122 от 27.07.2007г. включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%.

В этой связи, ОАО «Курская ЭСК» при оказании услуг по купле-продаже (поставке) электрической энергии обязано соблюдать требования антимонопольного законодательства, в частности, статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Статьей 10 ФЗ «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.

Проанализировав вышеизложенные факты, председатель Комиссии УФАС по Курской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства признал их достаточными для возбуждения дела №04-05/09-2010 по признакам нарушения ОАО «Курская ЭСК» статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением, результатом которого является или может являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов ООО «Региональная

энергосбытовая компания».

08.11.2010г. в Курское УФАС России от ОАО «Курская ЭСК» поступило ходатайство о приостановлении рассмотрения дела №04-05/09-2010 до вступления в законную силу решения арбитражного суда по делу №А35-8249/2010 по исковому заявлению от <...> о принятии в редакции ОАО «Курская ЭСК» Примечания к Перечню средств измерений по точкам поставки в сечении ООО «РЭК» (ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект») – ОАО «Курская ЭСК».

В ходе рассмотрения дела №04-05/09-2010, состоявшемся 11.11.2010г., Комиссией было установлено, что определением Арбитражного суда Курской области от 11.08.2010г. исковое заявление ОАО «Курская ЭСК» принято к производству (дело №А35-8249/2010).

В связи с тем, что исковое заявление ОАО «Курская ЭСК» касается согласования Перечня средств измерений по точкам поставки в сечении ООО «РЭК» (ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект») – ОАО «Курская ЭСК», выводы Арбитражного суда Курской области по делу №А35-8249/2010 могли иметь значение для результатов рассмотрения дела №04-05/09-2010 о нарушении антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия на основании ч.3 ст.47 ФЗ «О защите конкуренции» вынесла определение о приостановлении рассмотрения дела №04-05/09-2010 до вступления в законную силу решения арбитражного суда по делу №А35-8249/2010, возбужденному по исковому заявлению ОАО «Курская ЭСК» от 04.08.2010г. исх. №10-06/2198 о принятии в редакции ОАО «Курская ЭСК» Примечания к Перечню средств измерений по точкам поставки в сечении ООО «РЭК» (ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект») – ОАО «Курская ЭСК».

28.12.2010г. ООО «РЭК» представлена документированная информация (вх.№5359), согласно которой Арбитражным судом Курской области 15.12.2010г. вынесено определение о прекращении производства по делу №А35-8249/2010 и утверждении мирового соглашения между ООО «РЭК» и ОАО «Курская ЭСК».

В соответствии с пунктом 8 статьи 141 Арбитражного процессуального кодекса РФ определение об утверждении мирового соглашения подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения определения.

По имеющейся в распоряжении Курского УФАС России информации, вынесенное по делу №А35-8249/2010 определение Арбитражного суда Курской области от 15.12.2010г. в арбитражный суд кассационной инстанции не обжаловалось.

На основании вышеизложенного, в связи с вступлением в законную силу судебного акта арбитражного суда по делу №А35-8249/2010, в соответствии с частями 4,5 статьи 47 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Курского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства 28.01.2011г. вынесла определение о возобновлении рассмотрения дела №04-05/09-2010.

Как подтверждается вступившим в законную силу определением Арбитражного суда Курской области по делу №А35-8249/2010, ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» пришли к мировому соглашению на следующих условиях:

«1. Настоящее мировое соглашение заключается в целях прекращения спора, возникшего в связи с принятием примечания к перечню средств измерений для коммерческого учета по точкам поставки в сечении ООО «РЭК» в редакции иста в отношении потребителей: ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект».

2. Стороны пришли к соглашению изложить Примечание к Перечню средств измерений в следующей редакции: «В случае выхода из строя ОИП при отсутствии РИП величина учетного показателя определяется как средняя часовая величина потребления в соответствующие часы суток соответствующих дней в соответствии с «Методикой получения замещающей информации при выходе из строя основных приборов учета», определенной в Приложении №4 к Соглашению об информационном обмене, порядке расчета и согласования значений сальдо-перетоков электрической энергии от 18.11.2007г. В случае выхода из строя ОИП величина учетного показателя также может определяться по РИП».

3. Истец обязуется подписать Перечень средств измерений для коммерческого учета по точкам поставки в сечении ООО «Региональная энергосбытовая компания» (ООО «Мелиз») - ОАО «Курская ЭСК», Перечень средств измерений для коммерческого учета по точкам поставки в сечении ООО «Региональная энергосбытовая компания» (ООО «Спецпластиккомплект») - ОАО «Курская ЭСК», Перечень средств измерений для коммерческого учета по точкам поставки в сечении ООО «Региональная энергосбытовая компания» (ОАО «Курский завод КПД») - ОАО «Курская ЭСК» в течении 2-х дней с момента подписания мирового соглашения.....».

22.02.2011г. ООО «РЭК» и ОАО «Курская ЭСК» представлена в Курское УФАС России документированная информация, согласно которой Перечень средств измерений был подписан между ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» с Примечаниями в редакции мирового соглашения, утвержденного определением Арбитражного суда Курской области по делу №А35-8249/2010.

Кроме того, ОАО «Курская ЭСК» также представлена выписка из протокола заседания Конфликтной комиссии при наблюдательном совете НП «Совет рынка» от 02.02.2011г., на котором была рассмотрена жалоба ООО «РЭК» на действия (бездействие) ОАО «Курская ЭСК», являющиеся предметом рассмотрения по настоящему делу. По результатам заседания Конфликтная комиссия пришла к выводам об отсутствии в действиях ОАО «Курская ЭСК» нарушений норм антимонопольного законодательства, Правил оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утв. постановлением Правительства РФ от 24.10.2003г. №643, и Договора о присоединении к торговой системе оптового рынка.

На заседании Комиссии по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, состоявшемся 25 февраля 2011 года, представитель ООО «РЭК» пояснила, что возникшие между ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» разногласия относительно согласования Перечня средств измерений урегулированы путем заключения мирового соглашения, утвержденного определением Арбитражного суда Курской области по делу №А35-8249/2010. Вместе с тем, после заключения мирового соглашения ОАО «Курская ЭСК» продолжило затягивать подписание Перечня средств измерений в отношении потребителей ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект», что привело к пропуску ООО «РЭК»

срока подачи документов, необходимых для допуска точек поставки электрической энергии по соответствующим потребителям на оптовый рынок электрической энергии.

Выслушав объяснения сторон, проанализировав материалы дела, Комиссия УФАС по Курской области приходит к следующему.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно абзаца 2 части 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 16 Правил оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утв. Постановлением Правительства РФ от 24.10.2003г. №643 (далее — Правила оптового рынка), для получения статуса субъекта оптового рынка и права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке в соответствующих группах точек поставки необходимо выполнение требований технического характера, установленных нормативными правовыми актами и договором о присоединении к торговой системе оптового рынка (далее — договор присоединения), в том числе обеспечение сбора, обработки и передачи участниками оптового рынка организации коммерческой инфраструктуры данных коммерческого учета, полученных с помощью средств измерений (в том числе принадлежащих на праве собственности или на ином законном основании третьим лицам), соответствующих определенным настоящими Правилами требованиям и обеспечивающих коммерческий учет произведенной (потребленной) электрической энергии в каждой точке (группе точек) поставки, с использованием которой заявитель планирует участвовать в торговле на оптовом рынке.

Согласно подпункту «б» пункта 7 Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг, утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. №861 (далее — Правила недискриминационного доступа к услугам администратора оптового рынка), в целях получения сбалансированных данных о фактическом производстве (потреблении) электрической энергии на оптовом рынке электрической энергии (мощности) с учетом потерь, а также проведения финансовых расчетов на оптовом рынке электрической энергии (мощности) юридическое лицо, желающее получить доступ к услугам администратора торговой системы оптового рынка (далее - заявитель), представляет администратору, в том числе, документы, подтверждающие наличие согласованного со смежными субъектами оптового рынка перечня средств измерений для коммерческого учета электрической энергии (мощности) и согласованных с системным оператором способов формирования оперативной информации.

Пунктом 8 Правила недискриминационного доступа к услугам администратора оптового рынка предусмотрено, что в целях получения данных о фактическом производстве и потреблении энергии, а также проведения расчетов на оптовом рынке электрической энергии (мощности) заявитель представляет документы, свидетельствующие о соответствии системы коммерческого учета обязательным

техническим требованиям и условиям договора о присоединении, в порядке, установленном администратором.

При этом, смежные с заявителем субъекты оптового рынка в течение 30 дней со дня получения указанных документов обязаны согласовать с ним документы, подтверждающие обеспечение коммерческого учета произведенной (потребленной) на оптовом рынке электрической энергии (мощности), порядок информационного обмена и порядок использования приборов коммерческого учета для определения объемов производства (потребления) электрической энергии (мощности) на границах балансовой принадлежности субъектов оптового рынка.

В связи с выводом точек поставки потребителей ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект» на оптовый рынок электрической энергии ООО «РЭК» 30.03.2010г. направило на согласование ОАО «Курская ЭСК» как смежному субъекту оптового рынка электрической энергии Перечень средств измерений.

27.04.2010г. ОАО «Курская ЭСК» письмом <...> предложило ООО «РЭК» внести изменения в Перечень средств измерений, в том числе изложив примечание в следующей редакции: «В случае выхода из строя основных измерительных приборов (ОИП) величина учетного показателя определяется по резервным измерительным приборам (РИП), соответствующим техническим требованиям ОРЭМ, ПСИ вступает в силу не ранее даты подтверждения соответствия техническим требованиям ОРЭМ РИП на стороне ООО «РЭК» (далее — Примечание к ПСИ в редакции ОАО «Курская ЭСК»).

ООО «РЭК» после устранения замечаний ОАО «Курская ЭСК» по содержанию Перечня средств измерений неоднократно обращалось в ОАО «Курская ЭСК» с предложениями согласовать соответствующий документ. Однако, ОАО «Курская ЭСК» каждый раз отказывалось подписать Перечень средств измерений в случае непринятия ООО «РЭК» Примечания к ПСИ в редакции ОАО «Курская ЭСК».

16.08.2010г. ОАО «Курская ЭСК» подписало предложенный ООО «РЭК» Перечень средств измерений по потребителям ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект» с протоколами разногласий, в которых также настаивало на согласовании Примечания к ПСИ в редакции ОАО «Курская ЭСК».

В соответствии с постановлением Комитета по тарифам и ценам Курской области №69 от 05.10.2006г. ОАО «Курская ЭСК» присвоен статус гарантирующего поставщика.

ОАО «Курская ЭСК» занимает доминирующее положение на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии в границах Курской области с долей более 65% и приказом Курского УФАС России №122 от 27.07.2007г. включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%.

В этой связи, ОАО «Курская ЭСК» при оказании услуг по купле-продаже (поставке) электрической энергии обязано соблюдать требования антимонопольного законодательства, в частности, статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Статьей 10 ФЗ «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.

Как подтверждается материалами дела, ОАО «Курская ЭСК» неоднократно отказывалось согласовать предложенные ООО «РЭК» проекты Перечня средств измерений, настаивая на подписании Примечания к ПСИ в редакции ОАО «Курская ЭСК».

В связи с возникшими между ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» разногласиями по поводу согласования Перечня средств измерений ОАО «Курская ЭСК» 04.08.2010г. обратилось в Арбитражный суд Курской области (исх.№10-06/2198) с заявлением о принятии Примечания к Перечню средств измерений в редакции ОАО «Курская ЭСК».

15.12.2010г. Арбитражным судом Курской области вынесено вступившее в законную силу определение по делу №А35-8249/2010, которым производство по делу прекращено и утверждено мировое соглашение между ООО «РЭК» и ОАО «Курская ЭСК», в котором данные хозяйствующие субъекты урегулировали спор, возникший между ними в связи с принятием Примечания к перечню средств измерений для коммерческого учета по точкам поставки в сечении ООО «РЭК» в отношении потребителей: ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект», и пришли к соглашению относительно содержания Примечания к Перечню средств измерений.

Таким образом, до принятия Комиссией решения по делу №04-05/09-2010 ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» урегулировали разногласия по поводу согласования Перечня средств измерений для коммерческого учета электрической энергии (мощности) по точкам поставки в сечении ООО «РЭК» (ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект») – ОАО «Курская ЭСК».

Как подтверждается материалами дела, заключенное между ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» мировое соглашение исполнено сторонами в добровольном порядке.

Вместе с тем, несмотря на то, что возникший между ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» спор относительно согласования Примечания к Перечню средств измерений был урегулирован сторонами в добровольном порядке путем заключения и исполнения мирового соглашения, ООО «РЭК» считает, что ОАО «Курская ЭСК» нарушило антимонопольное законодательство тем, что длительное время затягивало согласование Перечня средств измерений и преднамеренно совершало действия по уклонению от исполнения мирового соглашения, в результате чего ООО «РЭК» пропустило срок подачи документов в ОАО «Администратор торговой системы оптового рынка электроэнергии» (далее — ОАО «АТС») для получения права на участие в торговой системе оптового рынка электрической энергии по точкам поставки потребителей ОАО «Курский завод КПД», ООО «Мелиз», ООО «Спецпластиккомплект». При этом, с аналогичными требованиями ООО «РЭК» обратилось в Конфликтную комиссию при Наблюдательном совете НП «Совет рынка» (далее — Конфликтная комиссия).

Согласно ст. 33 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об

электроэнергетике» (далее — Закон об электроэнергетике) НП «Совет рынка» является некоммерческой организацией, образованной в форме некоммерческого партнерства и объединяющей на основе членства субъектов электроэнергетики и крупных потребителей электрической энергии.

Частью 3 данной статьи определен перечень функций, осуществляемых НП «Совет рынка», к числу которых относится, в том числе, определение порядка ведения и ведение реестра субъектов оптового рынка, принятие решения о присвоении или лишении статуса субъекта оптового рынка; разработка формы договора о присоединении к торговой системе оптового рынка и регламентов оптового рынка; организация системы досудебного урегулирования споров между субъектами оптового рынка и субъектами электроэнергетики в случаях, предусмотренных договором о присоединении к торговой системе оптового рынка; осуществление контроля за соблюдением правил и регламентов оптового рынка субъектами оптового рынка и организациями коммерческой и технологической инфраструктур.

В соответствии с частью 4 названной статьи контроль за деятельностью организаций коммерческой инфраструктуры осуществляется Правительством РФ или уполномоченными им федеральными органами исполнительной власти, в том числе, посредством участия в работе наблюдательного совета рынка.

В части 4 статьи 33 Закона об электроэнергетике также указано, что к исключительной компетенции Наблюдательного совета НП «Совет рынка» относятся утверждение формы договора о присоединении к торговой системе оптового рынка, а также утверждение порядка досудебного урегулирования споров на оптовом и розничных рынках в соответствии с договором о присоединении к торговой системе оптового рынка.

Как подтверждается материалами дела, 02.02.2011г. состоялось заседание Конфликтной комиссии при Наблюдательном совете НП «Совет рынка», на котором была рассмотрена жалоба ООО «РЭК» на действия (бездействие) ОАО «Курская ЭСК», препятствующие доступу на оптовый рынок электрической энергии, в том числе в части затягивания срока согласования Перечня средств измерений. По результатам состоявшегося 02.02.2011г. заседания Конфликтная комиссия пришла к выводам об отсутствии в действиях ОАО «Курская ЭСК» нарушений Правил оптового рынка и договора о присоединении, регламентирующего порядок и условия допуска заявителя к торговой системе оптового рынка.

При таких обстоятельствах, учитывая тот факт, что ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» в добровольном порядке урегулировали разногласия по вопросу согласования Перечня средств измерений, Комиссия Курского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для квалификации действий ОАО «Курская ЭСК» как нарушение антимонопольного законодательства. При этом, рассмотрение разногласий по поводу исполнения заключенного между ОАО «Курская ЭСК» и ООО «РЭК» и утвержденного арбитражным судом мирового соглашения в полномочия Курского УФАС России не входит.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч.1 ст.23, ч.1 ст.39, ч.1, 2 ст.41, п.2 ч.1 ст.48 «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №04-05/09-2010 в отношении ОАО «Курская ЭСК» в связи с отсутствием в его действиях нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

Ю.А. Комов

Члены Комиссии

Н.В. Исаенко

Е.В. Макаров