

РЕШЕНИЕ

по делу № 61-10К о нарушении антимонопольного законодательства
13.05.2010 г.

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 27.04.2010 г.

Решение в полном объеме изготовлено 13.05.2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> – председатель Комиссии; <...> – члены Комиссии, рассмотрев дело № 61-10К, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «АврораАвтоЦентр» (далее ООО «АврораАвтоЦентр» либо ответчик; г. Воронеж, ул. Дорожная, 8) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителей:

от ООО «АврораАвтоЦентр» - <...>, <...>;

от ООО «Элан» - <...>;

от ООО «СУ-28» - <...>;

от ОАО «Автоколонна 1747» - <...>;

от ООО «Система», ООО «Лаки», ОАО «Агроэлектротехника» не явились, надлежащим образом извещены, **установила:**

19.03.2010 г. в Управление поступило коллективное заявление хозяйствующих субъектов (ООО «Система» - г. Воронеж, ул. Никитинская, 8а; ОАО «Автоколонна 1747» - г. Воронеж, ул. Космонавтов, 6, ООО «Лаки» - г. Воронеж, ул. Конструкторов, 1; ОАО «Агроэлектротехника» - г. Воронеж, ул. Дорожная, 18; ООО «Элан» (г. Воронеж, ул. Дорожная, 18; ООО «СУ-28» - г. Воронеж, ул. Дорожная, 18) – (далее потребители либо заявители) на действия ООО «АврораАвтоЦентр» по необоснованной угрозе прекращения оказания услуг по передаче электрической энергии.

Как следует из заявления и приложенных к нему материалов, данные хозяйствующие субъекты технологически присоединены к трансформаторной подстанции ООО «АврораАвтоЦентр», принадлежащей данному обществу на праве собственности, посредством которой указанный хозяйствующий субъект оказывает потребителям услуги по передаче электрической энергии.

10.03.2010 г. ООО «АврораАвтоЦентр» направило потребителям уведомление (от 10.03.2010 г., б/н) (далее - Уведомление) следующего содержания:

«ООО «АврораАвтоЦентр» сообщает Вам о том, что в связи с нахождением в аварийном состоянии подстанции, принадлежащей ООО «АврораАвтоЦентр» на праве собственности, предоставление услуг по передаче электрической энергии технически невозможно.

Старый энергообъект эксплуатируется более семидесяти лет. Его аварийное состояние засвидетельствовано в результате осмотра и подтверждено Заключением от 03.03.2010 г.

В настоящее время не исключено попадание в помещение подстанции влаги от дождей и таяния снега — это чревато короткими замыканиями, отключением электричества, а в худшем случае — пожаром.

После 09.05.2010 г. ООО «АврораАвтоЦентр» будет вынуждено прекратить работу подстанции.

В связи со сложившейся ситуацией, предлагаем Вам до истечения указанного срока найти альтернативный источник потребления энергии».

Согласно письменным объяснениям ответчика (от 02.04.2010 г. № 43), основанием данного решения послужила чрезмерная финансовая нагрузка на ООО «АврораАвтоЦентр» по содержанию, ремонту и эксплуатации трансформаторной подстанции, а также нежелание заявителей оплатить постройку новой трансформаторной подстанции и прокладку кабельной линии.

По результатам рассмотрения заявления и приложенных к нему материалов, Управлением в отношении ООО «АврораАвтоЦентр» возбуждено дело № 61-10К по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованной угрозе ООО «АврораАвтоЦентр» прекращения оказания потребителям услуг по передаче электрической энергии.

Рассмотрение дела № 61-10К о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 27.04.2010 г.

Изучив материалы дела и доказательства, предоставленные лицами, участвующими в деле, выслушав доводы заявителей и ответчика, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии признаков злоупотребления доминирующим положением в действиях ООО «АврораАвтоЦентр», выразившихся в экономически и технологически необоснованной угрозе ООО «АврораАвтоЦентр» прекращения оказания потребителям услуг по передаче электрической энергии.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольный орган устанавливает доминирующее положение хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании указанной нормы Управлением при рассмотрении настоящего дела был проведен анализ состояния конкурентной среды на локальном рынке услуг по передаче электрической энергии, на котором действует ООО «АврораАвтоЦентр» (обзор состояния конкурентной среды на локальном рынке услуг по передаче электрической энергии от 05.05.2010 г. имеется в материалах дела).

По результатам проведенного анализа установлено следующее.

Место нахождения ООО «АврораАвтоЦентр» – 394038, г.Воронеж, ул. Дорожная, 8.

ООО «АврораАвтоЦентр» включено в реестр № 1 организаций Воронежской области в отношении которых осуществляется государственное регулирование (Управления по государственному регулированию тарифов Воронежской области, далее УРТ ВО).

Приказом УРТ ВО от 24.12.2010 г. № 47/23 для ООО «АврораАвтоЦентр» установлен индивидуальный тариф на 2010 г. на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов с филиалом ОАО «МРСК Центра»-«Воронежэнерго».

В рамках настоящего дела, Управлением был проведен обзор локального рынка услуг по передаче электрической энергии.

Целью исследования локального рынка услуг по передаче электрической энергии являлось установление доминирующего положения ООО «АврораАвтоЦентр» на локальном рынке услуг по передаче электрической энергии, при рассмотрении дела № 61-10К о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении указанного хозяйствующего субъекта.

Временным интервалом исследования товарного рынка являлся 2009 год.

Согласно ст. 4 ФЗ «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.

Товаром на исследуемом рынке являлись услуги по передаче электрической энергии, оказываемые ООО «АврораАвтоЦентр» потребителям (покупателям), технологически присоединенным к электрическим сетям данного хозяйствующего субъекта.

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее ФЗ «О естественных монополиях») деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии относится к сфере естественной монополии.

Естественная монополия, в соответствии со статьей 3 того же закона, это состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими

товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Электрическая энергия является специфическим товаром, который не может быть в процессе потребления заменен на другой товар, сравнимый по своему функциональному назначению и применению, а также качественным и техническим характеристикам.

Также специфичным является способ передачи электрической энергии потребителям (покупателям), приобретающим данный товар.

Особенности заключаются в том, что:

- электрическая энергия может быть реализована и передана потребителю (покупателю) только при наличии у него энергопринимающего устройства;

- реализация и передача электрической энергии до энергопринимающего устройства потребителя (покупателя) возможны только одним способом – посредством электрических сетей, к которым присоединено энергопринимающее устройство потребителя (покупателя).

С учетом этих особенностей, возможность выбора потребителями (покупателями) электрической энергии сетевой организации, ограничивается сетевой инфраструктурой (совокупность устройств, предназначенных для передачи и распределения электрической энергии), принадлежащей конкретному хозяйствующему субъекту на праве собственности либо на ином законном основании, к которой присоединены энергопринимающие устройства указанных потребителей (покупателей).

В ходе проведенного исследования локального рынка услуг по передаче электрической энергии установлено, что таким хозяйствующим субъектом, имеющим на праве собственности объекты электросетевого хозяйства (трансформаторную подстанцию, электрические сети), к которым присоединены энергопринимающие устройства потребителей (покупателей) электрической энергии, является ООО «АврораАвтоЦентр», которое в силу указанных выше особенностей только в единственном лице может оказывать услуги по передаче электрической энергии, а потребители (покупатели), присоединенные к его электрическим сетям, соответственно, только у него могут приобретать указанные услуги.

Электрическая энергия используется потребителями (покупателями) (юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, физическими лицами) в целях освещения зданий и помещений, а также для осуществления производственной и иной деятельности (при выполнении различных технологических операций).

Виды деятельности, связанные с производством, сбором и распределением электрической энергии для поставки ее потребителям, предусмотрены в ОКВЭД в разделе Е «Электроэнергия, газ и водоснабжение» под кодом 401 «Производство, сбор и распределение электроэнергии».

Таким образом, продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка являлись услуги по передаче электрической энергии.

При определении географических границ исследуемого товарного рынка, было учтено, что электрическая энергия не может передаваться потребителям (покупателям) иначе как посредством специального инженерного оборудования, в частности электрических сетей.

Географическими границами локального рынка услуг по передаче электрической энергии, являлась территория, охваченная электрическими сетями ООО «АврораАвтоЦентр», в пределах которых потребителям (покупателям) передается электрическая энергия.

Данная территория была обозначена как зона обслуживания ООО «АврораАвтоЦентр», в пределах которой данный хозяйствующий субъект оказывает услуги по передаче электрической энергии потребителям (покупателям), технологически присоединенным к его электрическим сетям.

Зона обслуживания ООО «АврораАвтоЦентр» географически не выходит за административные границы муниципального образования - г. Воронеж, в связи с чем исследуемый товарный рынок, является локальным.

Таким образом, зона обслуживания ООО «АврораАвтоЦентр», на которой потребители (покупатели) могут приобрести электрическую энергию у данного хозяйствующего субъекта, ограничена его электрическими сетями, по которым осуществляется передача приобретенной электрической энергии на энергопринимающие устройства потребителей (покупателей).

В связи с этим, учитывая естественно-монопольный характер деятельности по передаче электрической энергии, у потребителей этой энергии, находящихся в пределах зоны обслуживания ООО «АврораАвтоЦентр», то есть которым электрическая энергия передается ООО «АврораАвтоЦентр» посредством принадлежащих ему электрических сетей, отсутствует экономическая, техническая возможность и целесообразность приобретения данного товара за пределами территории, охваченной сетями указанного хозяйствующего субъекта.

На исследованном товарном рынке, деятельность по передаче электрической энергии, осуществляется единственным хозяйствующим субъектом - ООО «АврораАвтоЦентр». Какие-либо иные хозяйствующие субъекты, которые оказывают услуги по передаче электрической энергии в пределах тех же электрических сетей (зоны обслуживания), что и ООО «АврораАвтоЦентр», отсутствуют.

Указанное обстоятельство позволило сделать вывод о наличии у ООО «АврораАвтоЦентр» статуса субъекта естественной монополии (хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии – статья 3 ФЗ «О естественной монополии»).

Потребителями (покупателями) оказываемых ООО «АврораАвтоЦентр» услуг, являются юридические и физические лица, технологически присоединенные к электрическим сетям данного хозяйствующего субъекта.

Учитывая то обстоятельство, что ООО «АврораАвтоЦентр» оказывает услуги по передаче электрической энергии в условиях естественной монополии, то есть в отсутствии какой-либо конкуренции, его доля на локальном рынке услуг по передаче электрической энергии составляет 100 процентов.

Одновременно следует обратить внимание на то, что в соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии.

Результаты анализа исследуемого рынка показали, что локальный рынок услуг по передаче электрической энергии в силу статей 3 и 4 ФЗ «О естественных монополиях», находится в состоянии естественной монополии, а ООО «АврораАвтоЦентр», действующее на этом рынке, является субъектом естественной монополии, в связи с чем его положение на данном товарном рынке, в соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции», является доминирующим.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Частью 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) установлено, 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.

Запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

В ходе рассмотрения дела заявители указали, что у них отсутствует иная экономическая возможность и целесообразность приобретения услуг по передаче электрической энергии у другого хозяйствующего субъекта, в связи с чем прекращение электроснабжения приведет к ущемлению их интересов, т. к. они фактически не смогут надлежащим образом осуществлять свою предпринимательскую деятельность.

В Уведомлении ООО «АврораАвтоЦентр» указано, что основанием для намерения прекращения оказания потребителям (всего 17) услуг по передаче электрической энергии явилось аварийное состояние трансформаторной подстанции. В качестве доказательства аварийного состояния указанного объекта электросетевого хозяйства в Уведомлении ответчика содержится ссылка на заключение ООО «Энерго-С» от 03.03.2010 г., копия которого была предоставлена ответчиком в материалы дела № 61-10К о нарушении антимонопольного законодательства.

В материалы дела № 61-10К о нарушении антимонопольного законодательства ответчиком также была предоставлена копия заключения ООО «Энерго-С» от 03.03.2010 г.

Вместе с тем, ответчиком не предоставлено документов, подтверждающих полномочия ООО «Энерго-С» на проведение соответствующей экспертизы (определение состояния кабельных линий и трансформаторных подстанций) и выдачу соответствующих заключений, имеющих доказательственную силу.

Помимо этого, предоставленное ответчиком в материалы дела заключение ООО «Энерго-С» от 03.03.2010 г. не оформлено надлежащим образом, а именно:

1) Из результатов заключения ООО «Энерго-С» не следует, кто именно производил экспертизу (конкретное лицо – эксперт, имеющее квалификацию по соответствующей экспертной специальности, которое несет ответственность за результаты произведенной экспертизы, в случае наличия в ней заведомо ложных выводов);

2) Заключение ООО «Энерго-С» не содержит описания методов проведения экспертизы, в частности из заключения не ясно:

а) как лицо, проводившее экспертизу установило аварийное состояние трансформаторной подстанции ООО «АврораАвтоЦентр»;

б) какие конкретно способы использовало лицо, проводившее экспертизу для установления аварийного состояния трансформаторной подстанции ООО «АврораАвтоЦентр».

В связи с этим, заключение ООО «Энерго-С» не может служить допустимым и надлежащим доказательством аварийного состояния объекта электросетевого хозяйства (трансформаторной подстанции), принадлежащего ООО «АврораАвтоЦентр» на праве собственности, к которому технологически присоединены потребители.

С учетом указанных обстоятельств, у ООО «АврораАвтоЦентр» отсутствуют законные, в том числе экономические, технологические основания для прекращения оказания потребителям, технологически присоединенным к его электрическим сетям услуг по передаче электрической энергии.

Таким образом, действия ООО «АврораАвтоЦентр» по экономически и технологически необоснованной угрозе прекращения оказания потребителям услуг по передаче электрической энергии, которые могут привести к ущемлению интересов заявителей, являются злоупотреблением доминирующим положением и нарушением ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

В целях пресечения и предупреждения монополистической деятельности ООО «АврораАвтоЦентр», Комиссия Управления приходит к выводу о наличии оснований (подпункт «б» и подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции») для выдачи указанному хозяйствующему субъекту предписаний: о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции; о недопущении действий, которые могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3 ст. 41 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия **решила**:

1. Признать факт наличия у Общества с ограниченной ответственностью «АврораАвтоЦентр» доминирующего положения на локальном рынке услуг по передаче электрической энергии.

2. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью «АврораАвтоЦентр» по экономически и технологически необоснованной угрозе прекращения оказания потребителям услуг по передаче электрической энергии, злоупотреблением доминирующим положением и нарушением части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «АврораАвтоЦентр» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий направленных на обеспечение конкуренции.

4. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «АврораАвтоЦентр» предписание о недопущении действий, которые могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.3 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии