

**Решение и предписание Комиссии Тверского УФАС России по делу № 03-6/1-31-2009 в отношении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» о нарушении статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»**

**РЕШЕНИЕ № 03-6/1-31-2009  
О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

Дело рассмотрено 23 декабря 2009г. г. Тверь  
Решение изготовлено 14 января 2010г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующем составе:

Председатель Комиссии:

Демина И.С. – руководитель управления;

Члены Комиссии:

-Посохова Л.В. - заместитель руководителя управления;

- Иванов С.Е. - начальник отдела антимонопольного контроля;

-Забелина Т.Н-ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 03-6/1-31-2009 по признакам нарушения ОАО «Тверская энергосбытовая компания» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон),

**УСТАНОВИЛА:**

Настоящее дело возбуждено по заявлению ООО «Тверская энергосбытовая компания» (юр. адрес: 170006, г. Тверь, ул. Ефимова, д. 24, далее - Заявитель) об ущемлении его интересов ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (далее - ОАО «ТЭСК») посредством уклонения от заключения дополнительного соглашения к договору купли-продажи (поставки) электрической энергии от 30.04.2007 №888 в интересах ООО «Совместное партнерство «Лакуфа-Тверь».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может явиться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованное сокращение или прекращение производства (поставки) товара, если такое сокращения или такое прекращение производства (поставки) 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.

Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев имеющиеся в деле материалы и пояснения представителей сторон, проанализировав нормативные правовые акты, регламентирующие функционирование розничных рынков электрической энергии, заслушав доводы и пояснения сторон, пришла к следующим выводам.

ОАО «ТЭСК» приказом Тверского УФАС России от 23.05.2006 №57 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения

хозяйствующих субъектов, по позиции: продажа электрической энергии на розничных рынках (ОКВЭД 40.10.3) в географических границах: Тверская область, с долей на рынке указанного товара более 50 процентов.

Согласно части 3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 №5, определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующих субъектов в вышеуказанном случае не требуется, положение ОАО «ТЭСК» на розничном рынке продажи электрической энергии в географических границах Тверская область является доминирующим.

Кроме того, приказами Региональной энергетической комиссии Тверской области от 26.10.2006 №108/1 и от 28.04.2009 №44-нп ОАО «ТЭСК» присвоен статус гарантирующего поставщика с границами зоны деятельности: административные границы Тверской области, за исключением зон деятельности ООО «Тверская областная энергосбытовая компания», которые определены границами балансовой принадлежности электрических сетей ООО «Региональная электросетевая компания» в городах Нелидово, Торопец, Андреаполь и Западная Двина.

В соответствии с пунктом 5 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 (далее – Правила) гарантирующие поставщики осуществляют поставку электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли –продажи (поставки ) электрической энергии.

Между Заявителем и ОАО «ТЭСК» заключен договор купли-продажи (поставки) электрической энергии от 30.04.2007 №888 ( далее – Договор №888), согласно пункту 2.3.3 которого Заявитель имеет право передавать принятую по действующему договору электроэнергию третьим лицам, пунктом 2.3.2 предусмотрено право Заявителя изменять плановый объем поставки энергии в порядке и сроки, установленные пунктом 3.3. договора.

Согласно представленной информации, Заявитель заключил с ООО «Совместное партнерство «Лакуфа-Тверь» (далее - Потребитель) договор энергоснабжения от 28.08.2009 № 57-09/ЭС в соответствии с которым, обязался осуществлять продажу электрической энергии Потребителю в его точках поставки.

В целях организации энергоснабжения по точкам поставки Потребителя в порядке пункта 62 Правил Заявитель 28.08.2009 (исх. № 241) направил в адрес ОАО «ТЭСК», как гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены энергопринимающие устройства Потребителя заявку о заключении договора купли-продажи электроэнергии в интересах Потребителя, оформленную дополнительным соглашением к действующему Договору №888, содержащую все существенные условия, установленные пунктом 62 Правил.

В соответствии с пунктом 62 Правил лицо, которое намерено заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий: присоединение энергопринимающих

устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке, обеспечение учета электрической энергии, надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору. Для заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком энергосбытовая организация дополнительно представляет поставщику сведения о точках поставки, в которых данная организация собирается приобретать электрическую энергию у гарантирующего поставщика, о приборах учета электрической энергии, которыми оснащены указанные точки поставки.

Вышеуказанная заявка с приложениями (в количестве 12 единиц) была получена ОАО «ТЭСК» 28.08.2009, что подтверждается оттиском печати ОАО «ТЭСК» с датой, входящим номером и подписью лица, получившего его (вх.№1736 от 28.08.2009), на сопроводительном письме Заявителя.

В силу положений пункта 63 Правил гарантирующий поставщик в течение 30 дней с даты получения заявки о заключении договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) обязан ее рассмотреть и направить заявителю подписанный со своей стороны проект соответствующего договора, а в случае если заявителем представлен проект договора – подписать его или направить ему протокол разногласий.

ОАО «ТЭСК» письмом № 022-02/3410 от 05.10.2009 отказало в подписании поименованного дополнительного соглашения к Договору №888, мотивируя это «отсутствием регулируемых тарифов на электрическую энергию, не содержащих стоимости услуг по передаче электрической энергии, устанавливаемых Региональной энергетической комиссией Тверской области». Одновременно этим же письмом Заявителю предложено включить точки поставки Потребителя в договор энергоснабжения, оферта которого была направлена письмом от 28.08.2009 №022-02/2958.

Пунктом 61 Правил определен перечень оснований, при которых гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем:

- отсутствие технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям;
- нахождение точек поставки на розничном рынке, в отношении которых заявитель намеревается заключить договор, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

В случае отказа от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) по основаниям предусмотренным настоящим пунктом гарантирующий поставщик должен в 5-дневный срок со дня обращения заявителя в письменной форме уведомить его об отказе от заключения договора с указанием причин такого отказа.

Такое основание для отказа заключить договор купли-продажи электрической энергии в интересах Потребителя, как отсутствие регулируемых тарифов на электрическую энергию, не содержащих стоимости услуг по передаче электрической энергии, устанавливаемых Региональной энергетической комиссией Тверской области, на которое ссылается ОАО «ТЭСК», уклоняясь от заключения дополнительного соглашения к Договору №888, в поименованной норме отсутствует.

Кроме того, ОАО «ТЭСК» отказ от заключения договора купли-продажи электрической энергии направил с нарушением вышеуказанных норм, без соблюдения 5-дневного срока со дня обращения, предусмотренного

действующим законодательством для уведомления Заявителя об отказе от заключения договора.

С целью определения возможности ОАО «ТЭСК» исполнения обязательств по Договору купли-продажи электрической энергии в интересах Потребителя в условиях отсутствия утвержденного Региональной энергетической комиссией Тверской области тарифа, подлежащего применению при расчетах между ОАО «ТЭСК» и Заявителем, Комиссией Тверского УФАС России в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых обстоятельствах, был привлечен орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов - Региональная энергетическая комиссия Тверской области (далее - РЭК Тверской области).

В соответствии с Положением о региональной энергетической комиссии Тверской области, утвержденным постановлением Администрации Тверской области от 03.04.2007 №101-па, к компетенции РЭК Тверской области отнесено осуществление государственного регулирования цен (тарифов) на электрическую и тепловую электроэнергию, а также контроль за соблюдением действующего законодательства и других нормативных актов по ценообразованию и применению регулируемых цен и тарифов на территории Тверской области.

Из разъяснений, данных РЭК Тверской области по существу вопроса, следует:

В соответствии с пунктом 27 Приказа Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004 №20-э/2 «Об утверждении методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке» (далее - Методические указания) для ООО «Тверская энергосбытовая компания» (Заявитель), у которой отсутствует такая категория потребителей как население и потребители, приравненные к категории население, тариф на электрическую энергию не регулируется и не утверждается.

В соответствии с пунктом 29 Методических указаний при расчетах тарифов на электрическую (тепловую) энергию (мощность), отпускаемую гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими, энергосбытовыми организациями другим энергоснабжающим, энергосбытовым организациям, последние рассматриваются в качестве потребителей.

Соответственно такие энергосбытовые организации как ООО «Тверская энергосбытовая компания» осуществляют расчеты за потребленную электрическую энергию по тарифу на электрическую энергию, установленную приказом РЭК Тверской области от 30.06.2009 №81-нп, для группы потребителей - «прочие потребители» (далее - Приказ РЭК).

При заключенном договоре купли-продажи электрической энергии между энергосбытовыми организациями и потребителями электрической энергии применяется тариф на электрическую энергию за исключением его составляющей - услуги по передаче электрической энергии.

Для взаимозачетов по договору купли-продажи электрической энергии из тарифа на электрическую энергию, установленного приказом РЭК, поставщик электрической энергии при выставлении счетов и счетов-фактур за потребленную электрическую энергию исключает составляющую тарифа - «услуги по передаче». Вышеуказанная позиция РЭК Тверской области о возможности расчетов по договору купли-продажи электрической энергии и порядок таких расчетов подтверждается письмом Федеральной службы по тарифам от 05.11.2009 №ЕП-7812/12.

Таким образом, на момент обращения Заявителя с целью заключения дополнительного соглашения к Договору №888 в интересах Потребителя, у ОАО «ТЭСК» имелась возможность исполнения своих обязательств по договору купли-

продажи электрической энергии без ущерба своих экономических интересов. ОАО «ТЭСК» не мотивировало отказ от заключения договора купли –продажи электрической энергии ссылкой ни на одно из оснований такого отказа, установленных пунктом 61 Правил, имея возможность исполнять обязательства по договору купли-продажи и производить расчет за поставляемые ресурсы без ущерба своим экономическим интересам, мотивировав свой отказ ссылкой на несуществующую норму и основание отказа, чем ущемило интересы Заявителя, лишив последнего возможности исполнения своих обязательств по поставке электроэнергии потребителю ООО «Совместное партнерство «Лакуфа-Тверь».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может явиться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора 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.

Указанные действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания» в части необоснованного отказа от заключения дополнительного соглашения к договору купли-продажи (поставки) электрической энергии от 30.04.2007 №888 ущемляют интересы Заявителя, так как исключают возможность исполнения своих обязательств по поставке электроэнергии потребителю, и являются нарушением части 1 статьи 10 Закона.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания», выразившиеся в необоснованном отказе от заключения дополнительного соглашения к договору купли–продажи (поставки) электрической энергии от 30.04.2007 №888, результатом которого является ущемление интересов ООО «Тверская энергосбытовая компания» при исполнении своих обязательств по поставке электроэнергии ООО «Совместное партнерство «Лакуфа-Тверь».

2. Выдать ОАО «Тверская энергосбытовая компания» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства:

Прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», рассмотрев заявление ООО «Тверская энергосбытовая компания» о заключении дополнительного соглашения к договору купли–продажи (поставки) электрической энергии от 30.04.2007 №888 по точкам поставки ООО «Совместное партнерство «Лакуфа-Тверь» в порядке, установленном пунктами 61, 63 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 №530 .

3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» административного производства по статье 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

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 исполнить решение антимонопольного органа.

## **ПРЕДПИСАНИЕ** **по делу 03-6/1-31-2009**

14 января 2010 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующем составе:

Председатель Комиссии:

Демина И.С. – руководитель управления;

Члены Комиссии:

-Посохова Л.В. - заместитель руководителя управления;

- Иванов С.Е. - начальник отдела антимонопольного контроля;

-Забелина Т.Н. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения по делу № 03-6/1-31-2009 о нарушении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ОАО «Тверская энергосбытовая компания»:

1. Прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем рассмотрения заявления ООО «Тверская энергосбытовая компания» о заключении дополнительного соглашения к договору купли-продажи (поставки) электрической энергии» от 30.04.2007 №888 по точкам поставки ООО «Совместное партнерство «Лакуфа-Тверь» в порядке, установленном пунктами 61, 63 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 №530 .

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в Тверское УФАС России в срок до 25.02.2010 с приложением соответствующих документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания 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 исполнить предписание антимонопольного органа.