

## РЕШЕНИЕ

07.11.2008 г.

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена 30 октября 2008 года.

1. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 2-03/32-2008 от 03.10.2008 по признакам нарушения ОАО «МРСК Волги» в лице филиала «Пензаэнерго» (г. Пенза, ул. Пушкина, д.12) (далее - филиал Пензаэнерго) требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), при участии представителей со стороны филиала «Пензаэнерго», ОАО «Пензаэнергосбыт» и ОАО «Пензадизельмаш»

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области обратилось с заявлением ОАО «Пензадизельмаш» (ул. Калинина, д.128-а, г. Пенза), в отношении действий филиала «Пензаэнерго», совершенных с целью введения ограничения режима потребления электрической энергии ОАО «Пензадизельмаш».

ОАО «Пензаэнерго» приказом Пензенского УФАС от 27.06.96г. № 69 было включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, на рынке услуг по передаче электроэнергии на территории Пензенской области с долей более 65 процентов.

В результате присоединения ОАО «Пензаэнерго» к ОАО «МРСК Волги», приказом Пензенского УФАС от 30.10.2008 г. № 125 были внесены изменения в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 %, в Реестр включено ОАО «МРСК Волги» в лице филиала «Пензаэнерго» на рынке услуг по передаче и распределению электрической энергии на территории Пензенской области, с долей более 50%.

Таким образом, ОАО «МРСК Волги» в лице филиала «Пензаэнерго» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Пензенской области.

В своем заявлении ОАО «Пензадизельмаш» указало, что 19.09.2008 г. от филиала «Пензаэнерго» было получено уведомление № МРБ/124/СЕ/152 с требованием произвести самостоятельно ограничение потребления электрической энергии и угрозы введения ограничения электроснабжения в случае невыполнения указанного требования. Считая вышеназванные требования необоснованными и незаконными, ОАО «Пензадизельмаш» обратилось с просьбой произвести проверку начатых действий филиала «Пензаэнерго» на соответствие требованиям антимонопольного законодательства.

На заседании Комиссии представители заявителя поддержали требования, изложенные в заявлении, указали, что 01.10.2008 г. от филиала «Пензаэнерго» в адрес ОАО «Пензадизельмаш» поступило повторное уведомление № МРБ/124/СЕ/168 о проведении 3 октября 2008 года переключения с целью введения ограничения электропотребления, а 03.10.2008г. в 10-00 часов представители филиала «Пензаэнерго» прибыли по вопросу переключения на ОАО «Пензадизельмаш», однако не были допущены администрацией к переключению до уровня технологической брони.

Также представители ОАО «Пензадизельмаш» сообщили, что по заключенному договору от 28.08.2008г. № 12 с 1 октября 2008 года поставщиком электроэнергии (мощности) для их предприятия является ОАО «Пензенская энергосбытовая компания» (далее по тексту – ОАО Пензаэнергосбыт), которое является гарантирующим поставщиком электрической энергии, в том числе и для других хозяйствующих субъектов.

По мнению представителей ОАО «Пензадизельмаш», действия филиала «Пензаэнерго», выразившиеся в предъявлении требований о заключении надлежащим образом договора оказания услуг по передаче электрической энергии, а также угрозы ограничения электроснабжения в случае невыполнения этого требования только в отношении их предприятия, ставят ОАО «Пензадизельмаш» в неравное положение с другими хозяйствующими субъектами, ущемляют его интересы.

Представители ОАО «Пензаэнергосбыт» поддержали требования ОАО «Пензадизельмаш» и указали, что между ОАО «Пензаэнергосбыт» и ОАО «Пензадизельмаш» 28.08.2008 г. заключен договор энергоснабжения со сроком действия с 01.10.2008 г., о чем по сложившейся практике филиал «Пензаэнерго» был уведомлен письмами от 01.09.2008г. № 18/4171 и от 03.09.2008г. № 18/4196. Считают, что уведомление о введении ограничения энергоснабжения ОАО «Пензадизельмаш» ущемляет не только интересы последнего, но интересы ОАО «Пензаэнергосбыт», который несет ответственность перед своими покупателями за надежное и бесперебойное энергоснабжение.

Также представители ОАО «Пензаэнергосбыт» заявили, что считают заключенным договор оказания услуг по передаче электрической энергии №18-ПЭСК/08 (юр/д-08-483) от 02.04.2008г. с филиалом «Пензаэнерго», ссылаясь, в том числе и на пункт 32 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, согласно которому до заключения нового договора об оказании услуг по передаче электрической энергии отношения сторон регулируются в соответствии с условиями ранее заключенного договора. Кроме того, ОАО «Пензаэнергосбыт» считает, что позиция филиала «Пензаэнерго», настаивающего на незаключенности договора между ними, абсурдна, поскольку позволяет филиалу «Пензаэнерго» отключить от электроснабжения всех покупателей ОАО «Пензаэнергосбыт».

Представители филиала «Пензаэнерго» пояснили, что намерения филиала «Пензаэнерго» по ограничению энергоснабжения ОАО «Пензадизельмаш» основаны на п.п. 161, 180 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530, предусматривающих возможность введения ограничения режима потребления электрической энергии в связи с отсутствием (прекращением) договорных обязательств по передаче электрической энергии. Указали, что существовавшие до 01.01.2008г. договорные обязательства между филиалом «Пензаэнерго» и ОАО «Пензаэнергосбыт» прекратились, новый договор оказания услуг по передаче электрической энергии до настоящего времени не подписан из-за отсутствия согласования сторон по существенным условиям договора.

С мая 2007 г. до 01.10.2008 г. поставщиком электроэнергии для ОАО «Пензадизельмаш» являлось ЗАО «НОРЭМ» (г. Москва), с которым не было достигнуто соглашение величины заявленной и максимальной мощности по точкам присоединения ОАО «Пензадизельмаш» к электрическим сетям филиала «Пензаэнерго», т.е. в соответствии с п.1 ст.432 ГК РФ договор нельзя считать заключенным.

Кроме того, представители филиала «Пензаэнерго» заявили, что готовы были заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии непосредственно с ОАО «Пензадизельмаш». Также пояснили, что письма филиала «Пензаэнерго» с предупреждениями о введении ограничения режима потребления электрической энергии ОАО «Пензадизельмаш» имели своей целью указать ОАО «Пензадизельмаш» на недобросовестность энергосбытовых компаний, с которыми оно заключает договор электроснабжения. Кроме того, по мнению филиала «Пензаэнерго», фактические действия по

введению ограничения электропотребления ОАО «Пензадизельмаш» им не производились.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

До конца 2007 г. продажу электрической энергии ОАО «Пензадизельмаш» осуществляло ОАО «Пензаэнергосбыт», ОАО «Пензаэнерго» (правопредшественник филиала «Пензаэнерго») оказывало услугу по передаче электрической энергии до точек присоединения ОАО «Пензадизельмаш». В связи с прекращением отношений между ОАО «Пензадизельмаш» и ОАО «Пензаэнергосбыт» и заключением договора от 01.04.2007 № Н-12/2007 на поставку электрической энергии между ОАО «Пензадизельмаш» и ЗАО «НОРЭМ», ОАО «Пензаэнерго» был подписан договор оказания услуг по передаче электрической энергии до сетей ОАО «Пензадизельмаш» с ЗАО «НОРЭМ», с отложенным сроком действия до 01.01.2008г. Соглашением от 09.09.2008г. договор на поставку электрической энергии между ОАО «Пензадизельмаш» и ЗАО «НОРЭМ» был расторгнут и с 01.10.2008 г. по заключенному договору от 28.08.2008 г. № 12 поставщиком электроэнергии для ОАО «Пензадизельмаш» стало ОАО «Пензаэнергосбыт». Филиал «Пензаэнерго» оказывает ОАО «Пензаэнергосбыт» услуги по передаче электрической энергии. ОАО «Пензаэнергосбыт» письмами от 01.09.2008г. № 18/4171 и от 03.09.2008г. № 18/4196 уведомило филиал «Пензаэнерго» о заключении договора энергоснабжения от 28.08.2008 г. между ОАО «Пензаэнергосбыт» и ОАО «Пензадизельмаш».

Установлено, что вышеуказанная практика письменного уведомления о новых покупателях электроэнергии является между ОАО «Пензаэнергосбыт» и филиалом «Пензаэнерго» сложившейся.

В адрес ОАО «Пензадизельмаш» филиалом «Пензаэнерго» были направлены уведомления от 19.09.2008 г. № МРБ/124/СЕ/152 с требованием произвести ограничение электропотребления и от 01.10.2008г № МРБ/124/СЕ/168 о проведении 3 октября 2008 года мероприятий по введению ограничения электроснабжения.

В вышеуказанных уведомлениях филиалом «Пензаэнерго» указывалось, что мероприятия по введению ограничения электропотребления ОАО «Пензадизельмаш» будут производиться филиалом «Пензаэнерго» до заключения надлежащим образом договора оказания услуг по передаче электрической энергии.

В то же время, в соответствии с Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденными постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее - Правила функционирования), не предусмотрена возможность введения ограничения режима потребления электрической энергии для потребителя, у которого заключен договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком. Пунктом 6 названных правил предусмотрено, что гарантирующий поставщик в соответствии с договором энергоснабжения представляет интересы обслуживаемых им потребителей в отношениях с территориальными сетевыми организациями.

Комиссия считает необоснованными доводы филиала «Пензаэнерго» о том, что его требования об ограничении энергоснабжения ОАО «Пензадизельмаш» вызваны отсутствием договора между филиалом «Пензаэнерго» и ОАО «Пензаэнергосбыт». Материалы дела свидетельствуют, что ОАО «Пензаэнергосбыт» как гарантирующий поставщик обслуживает практически всех потребителей электрической энергии Пензенской области, в то время как уведомления о введении ограничения режима потребления электрической энергии были направлены только в адрес ОАО «Пензадизельмаш», что создает напряженность при осуществлении им производственной деятельности и ставит его в дискриминационные условия по отношению к другим потребителям электрической энергии, имеющим договор энергоснабжения с ОАО «Пензаэнергосбыт».

Исчерпывающий перечень оснований для приостановления услуг по передаче электрической энергии в соответствии с актами согласования аварийной и технологической брони установлен пунктом 29 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861. Такое основание для прекращения оказания услуг по передаче электрической энергии как бездоговорное оказание таких услуг, данные правила не содержат.

Управление цен и тарифов Пензенской области в своем письме от 22.10.2008 № 2601 также считает, что поскольку ОАО «Пензадизельмаш» стороной по договору на оказание услуг по передаче электрической энергии, заключенному между ОАО «Пензаэнергосбыт» и ОАО «МРСК Волги», не является, взаимоотношения данных хозяйствующих субъектов не должны влиять на нормальное функционирование ОАО «Пензадизельмаш».

Таким образом, филиал «Пензаэнерго», направляя ОАО «Пензадизельмаш» требования о заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии под угрозой ограничения электроснабжения, ставит его в неравное положение с другими хозяйствующими субъектами, которым подобные требования не направлялись, т.е. создает для ОАО «Пензадизельмаш» дискриминационные условия.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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, в том числе создание дискриминационных условий.

Комиссия согласна с доводами представителей ОАО «Пензаэнергосбыт» о том, что угрозы ограничения энергоснабжения, направленные филиалом «Пензаэнерго» в адрес ОАО «Пензадизельмаш», ущемляют не только интересы последнего, но интересы ОАО «Пензаэнергосбыт». В соответствии с Правилами функционирования и договорами на продажу электроэнергии ОАО «Пензаэнергосбыт», являясь гарантирующим поставщиком, несет ответственность перед своими покупателями за надежное и бесперебойное энергоснабжение и как следствие на него возложена обязанность по возмещению убытков, в случае ненадлежащего исполнения договора.

Кроме того, требование филиала «Пензаэнерго» о заключении надлежащим образом договора оказания услуг по передаче электрической энергии, под угрозой ограничения электропотребления, направленное ОАО «Пензадизельмаш», а также предложение филиала «Пензаэнерго» о заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии непосредственно с ОАО «Пензадизельмаш», могут создать условия для вытеснения ОАО «Пензаэнергосбыт» с товарного рынка.

Комиссия также считает не соответствующим действительности утверждение филиала «Пензаэнерго» о том, что фактические действия по введению ограничения электропотребления ОАО «Пензадизельмаш» им не производились. Материалы дела свидетельствуют, что филиал «Пензаэнерго» дважды уведомлял ОАО «Пензадизельмаш» об ограничении электропотребления, и 03.10.2008 г. направлял своих представителей по вопросу переключения на ОАО «Пензадизельмаш», т.е. фактически были предприняты меры по ограничению режима потребления электроэнергии.

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно квалифицировала указанные действия ОАО «МРСК Волги» в лице филиала «Пензаэнерго» как злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке и нарушение требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьями 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «МРСК Волги» в лице филиала «Пензаэнерго», направленные на введение необоснованного

ограничения режима потребления электрической энергии ОАО «Пензадизельмаш», нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «МРСК Волги» в лице филиала «Пензаэнерго» предписание о прекращении в срок до 20 ноября 2008 года нарушения антимонопольного законодательства, об отзыве уведомлений от 19.09.2008 г. № МРБ/124/СЕ/152 и от 01.10.2008г № МРБ//124/СЕ/168 об ограничения электропотребления ОАО «Пензадизельмаш».

3. Данное решение направить сторонам по делу в десятидневный срок.

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.