

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 10/96-08

24 ноября 2008 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Голомолзин А.Н. - заместитель руководителя ФАС России, Председатель Комиссии;

Королев В.Г. - начальник Управления контроля электроэнергетики;

Ходыкина Т.А. - начальник отдела правовой экспертизы Правового управления;

Цышевская Е.В. - начальник отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках Управления контроля электроэнергетики;

Шилина Е.В. - заместитель начальника отдела судебной работы Правового управления;

Васильев Д.А. - главный специалист-эксперт отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках Управления контроля электроэнергетики;

Воробьев А.Г. - главный специалист-эксперт информационно-аналитического отдела Аналитического управления;

в присутствии представителей:

ОАО "МРСК-Центра" - Абросовой Л.А. (доверенность от 31.03.2008 № 35);

- Гладышева А.М. (доверенность от 05.09.2007 б/н),

- Потехина А.В. (доверенность от 21.11.2008 № 69НП141343);

ОАО "Тверская энергосбытовая компания" - Быкова И.Е. (доверенность от 31.03.2008 № 671);

- Вологдиной В.В. (доверенность от 21.11.2008 № 1022);

ОАО "АТС" - Ериной Н.И. (доверенность от 14.11.2008 № 01-07/08-261-о);

- Сидоренко В.М. (доверенность от 15.10.2008 № 01-07/08-243-о);

- Эрзина Д.Г. (доверенность от 17.11.2008 № 01-07/08-262-о);

рассмотрев дело № 1 10/96-08 по признакам нарушения ОАО "МРСК Центра" (129090, г. Москва, Глухарев пер. д.4/2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ОАО "Тверская энергосбытовая компания" (далее - ОАО "ТЭК") (вх. № 37561 от 23.09.2008) на действия филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго", выразившихся в отказе от пролонгации действующего договора от 31.01.2008 № 07-С/01-07, а также от заключения нового договора на передачу электрической энергии.

Комиссия рассмотрела представленные сторонами по делу материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, и установила следующее.

ОАО "ТЭК" в соответствии с приказом РЭК Тверской области от 26.10.2006 № 108/1-

нп является гарантирующим поставщиком на территории Тверской области (№ 69/01 федерального реестра гарантирующих поставщиков) и обеспечивает электрической энергией физических и юридических лиц на соответствующей территории.

ОАО "ТЭК" является субъектом оптового рынка электроэнергии (мощности) (внесено в Реестр субъектов оптового рынка электроэнергии за № 2.3.0190).

ОАО "МРСК Центра" является электросетевой организацией, осуществляющей регулируемую деятельность, оказывающей услуги по технологическому присоединению к электрическим сетям и передаче электрической энергии по сетям.

31.03.2008 ОАО "Тверьэнерго" было реорганизовано в форме присоединения к ОАО "МРСК Центра", и преобразовано в филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго".

ОАО "МРСК Центра" внесено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе в раздел 1 "услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии" за № 77.1.25 (внесено приказом ФСТ России от 31.03.2008 № 86-э).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ "О естественных монополиях", части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) "Тверьэнерго" занимает доминирующее положение на рынке передачи электрической энергии.

Между ОАО "ТЭК" и филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" заключен договор возмездного оказания услуг по передаче электрической энергии от 31.01.2007 № 07-С/01-07 (далее - Договор № 07-С/01-07).

31.06.2008 в адрес ОАО "ТЭК" от ОАО "АТС" поступило письмо № 01-02/08-5431, информирующее получателя о том, что в адрес ОАО "АТС" ранее поступило письмо филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" о нарушении ОАО "ТЭК" действующего законодательства и об отказе в пролонгации Договора № 07-С/01-07. Указав на возможные последствия для ОАО "ТЭК" при неурегулировании договорных отношений с филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго", ОАО "АТС" попросило представить подтверждение пролонгации договора оказания услуг по передаче электрической энергии с филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" не позднее 30.11.2008 .

Письмом от 05.08.2008 № 001-061/11-1197 филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" в адрес ОАО "ТЭК" направил уведомление об отказе в пролонгации на 2009 год Договора № 07-С/01-07 в связи с отсутствием, по мнению филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго", сведений о заявленной мощности потребителей с разбивкой по каждой точке присоединения на 2008 год и на 2009 год к Договору № 07-С/01-07.

Письмом от 15.08.2008 № 001-061/11-1289, направленным в адрес ОАО "АТС", ФСТ России, НП "Гарантирующих поставщиков и Энергосбытовых компаний", РЭК Тверской области, ОАО "Коммунальные инвестиции и технологии" и ОАО "ТЭК", филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" уведомил о невыполнении субъектом оптового рынка электроэнергии (мощности) ОАО "ТЭК" пункта 47 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (далее - Правила недискриминационного доступа), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

В соответствии с пунктом 47 Правил недискриминационного доступа величина

заявленной мощности определяется в отношении каждой точки присоединения и не может превышать присоединенную мощность в соответствующей точке присоединения к сети этого потребителя услуг. Потребитель услуг не менее чем за 8 месяцев до наступления очередного периода регулирования должен уведомить сетевую организацию о величине заявленной мощности на предстоящий календарный год.

На заседании Комиссии заявитель указал, что письмом от 16.05.2008 № 022-02 ОАО "ТЭК" должным образом уведомило филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" о величине заявленной мощности на 2009 год, что необходимо для установления тарифов на услуги по передаче электрической энергии, в соответствии с пунктом 47 Правил недискриминационного доступа.

29.08.2008 филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" направил письмо № 001-061/11-1421 руководителям организаций - потребителям ОАО "ТЭК", в котором сообщалось о неурегулированности отношений с гарантирующим поставщиком ОАО "ТЭК" в части отношений по передаче электрической энергии, о риске прекращения передачи электроэнергии для потребителей и о том, что филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" отказывается гарантировать надежность энергоснабжения в том случае, если отношения по передаче электрической энергии потребители будут выстраивать с гарантирующим поставщиком (ОАО "ТЭК"). Также, в данном письме филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" предлагал обратить внимание на возможность для потребителей избежать указанных рисков путем заключения договора оказания услуг напрямую с филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго".

22.09.2008 Филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" направил письмо № 001-061/11-1577 руководителям организаций - потребителям ОАО "ТЭК", в котором сообщило, что отношения по передаче электрической энергии между ОАО "ТЭК" и филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" не урегулированы. В данном письме филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" также информировал потребителей об отсутствии у филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" в настоящее время обязанности по передаче электрической энергии для потребителей, о задолженности ОАО "ТЭК" за 1,6 периодов оплаты за услуги по передаче электрической энергии, указало на возможность заключения договора с другими энергоснабжающими организациями и рекомендовало принять меры по выбору "достойного" поставщика электрической энергии.

Не достигнув договоренности с филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" в отношении пролонгации Договора № 07-С/01-07, 30.09.2008 ОАО "ТЭК" направило письмо-заявку № 022-02/3345 о намерении заключить с филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" договор на оказание услуг по передаче электрической энергии на 2009 год с приложением необходимых документов согласно пункту 18 Правил недискриминационного доступа.

К данному письму ОАО "ТЭК" приложило следующие документы:

- реквизиты ОАО "ТЭК";
 - объем присоединенной максимальной мощности и характер нагрузки энергопринимающих устройств (энергетических установок), присоединенных к сети, с ее распределением по каждой точке присоединения;
 - акты разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон с однолинейными схемами электрической сети потребителей электрической энергии ОАО "ТЭК";
 - объемы и предполагаемый режим передачи электрической энергии с разбивкой по месяцам,
- указав срок начала оказания услуг по передаче электрической энергии (с

01.01.2009 по 31.12.2009).

Филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" письмом от 06.10.2008 № 001-061/11 сообщил, что в соответствии с пунктом 18 Правил недискриминационного доступа лицо, намеревающееся заключить договор на оказание услуг по передаче электрической энергии (далее - Договор на передачу), направляет в сетевую организацию заявление о заключении договора, а письмо от 30.09.2008 № 022-02/3345 ОАО "ТЭК" данного заявления не содержало. Также в указанном письме филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго":

- указал, что в соответствии с пунктом 18 Правил недискриминационного доступа ОАО "ТЭК" необходимо представить реквизиты потребителей электрической энергии;

- указал на отсутствие в документах, представленных ОАО "ТЭК" письмом от 30.09.2008 № 022-02/3345, информации о точках присоединения граждан-потребителей и потребителей, обслуживаемых энергокомпаниями, являющимися покупателями ОАО "ТЭК, и попросило представить недостающую информацию;

- сославшись на пункт 24 Правил недискриминационного доступа, попросил представить объем заявленной мощности на период заключения договора. Письмом от 16.10.2008 № 022-02/3596 ОАО "ТЭК" направило филиалу ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" (получено адресатом 16.10.2008) данные по гражданам-потребителям ОАО "ТЭК", а также сообщило в своем письме ОАО "ТЭК", что в соответствии с пунктом 18 Правил недискриминационного доступа реквизиты потребителя услуг по передаче электрической энергии (ОАО "ТЭК") были ранее направлены в адрес филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго", и представленных документов достаточно для заключения Договора на передачу на 2009 год.

Письмом от 23.10.2008 № 001-061 филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" сообщил об отсутствии в заявке ОАО "ТЭК" на заключение Договора на передачу сведений о величине заявленной мощности на 2009 год по каждой точке присоединения.

Письмом от 27.10.2008 № 022-02/3725 ОАО "ТЭК" уведомило филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго", что вся необходимая информация была представлена письмом от 30.09.2008 № 022-02/3345 и дополнением к нему письмом от 16.10.2008 № 022-02/3596.

Письмом от 10.11.2008 № 022-02/3953 ОАО "ТЭК" вновь уведомило филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" о том, что заявка на заключение Договора на передачу в соответствии с пунктом 18 Правил недискриминационного доступа содержит все необходимые сведения.

Письмами от 10.11.2008 № 001-061/11-1840, от 18.11.2008 № 001-061/11-1908 филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" вновь запросил сведения о величине заявленной мощности на 2009 год по каждой точке присоединения, в том числе по гражданам-потребителям.

Спустя 33 дня со дня получения дополнительных сведений от ОАО "ТЭК" филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" письмом от 19.11.2008 № 001-061/11-1914 направил в адрес ОАО "ТЭК" проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии (далее - Проект договора), подчеркнув, что для заключения Договора на передачу ОАО "ТЭК" необходимо представить величину заявленной мощности по каждой точке присоединения согласно пунктам 13, 47 Правил недискриминационного доступа.

На заседании Комиссии 20.11.2008:

Представитель ОАО "ТЭК" указал на следующее:

ОАО "ТЭК" письмами от 30.09.2008 № 022-02/3345, от 16.10.2008 № 022-02/3596 предоставило филиалу ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" все документы согласно пункту 18 Правил недискриминационного доступа, необходимые для заключения Договора на передачу на 2009 год.

Требования филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" в адрес ОАО "ТЭК" представить сведения о величине заявленной мощности по каждой точке присоединения на 2009 год являются необоснованными.

Проект договора, направленный филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" письмом от 19.11.2008 № 001-061/11-1914 в адрес ОАО "ТЭК" не содержит существенных условий договора, а, следовательно, не может считаться проектом договора (офертой), поскольку не отвечает требованиям статьи 435 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Таким образом, по мнению ОАО "ТЭК", филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" уклоняется от заключения Договора на передачу с ОАО "ТЭК" и в действиях филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" присутствуют признаки нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Представитель ОАО "МРСК Центра" пояснил следующее:

1. Заявление филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" об отказе от пролонгации Договора № 07-С/01-07 на тот же срок и на тех же условиях не равнозначно заявлению о расторжении действующего договора до окончания срока его действия и не означает отказ филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" в заключении нового договора с ОАО "ТЭК" на новых условиях на новый срок.

В соответствии с пунктом 32 Правил недискриминационного доступа договор, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении, изменении либо о заключении нового договора. Поскольку Договор № 07-С/01-07 с ОАО "ТЭК" был заключен на определенный срок, то строго в соответствии с пунктом 32 Правил недискриминационного доступа филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" до истечения срока действия Договора № 07-С/01-07 заявил о своем нежелании пролонгировать Договор № 07-С/01-07 на тех же условиях.

Таким образом, Комиссия может сделать вывод, что филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" отказало ОАО "ТЭК" в пролонгации Договора № 07-С/01-07 имея намерение заключить новый договор на 2009 год, что также подтверждается позицией филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго".

2. В соответствии с пунктом 13 Правил недискриминационного доступа Договор на передачу в числе прочих существенных условий должен содержать сведения о величине заявленной мощности в указанных в договоре точках присоединения энергопринимающих устройств потребителей (подпункт "б").

Кроме того, пунктом 18 Правил недискриминационного доступа установлено, что лицо, которое намерено заключить Договор на передачу, должно направить в сетевую организацию информацию об объемах и предполагаемом режиме передачи электрической энергии с разбивкой по месяцам, объемах присоединенной максимальной мощности и характер нагрузки энергопринимающих устройств (энергетических установок), присоединенных к сети, с ее распределением по каждой точке присоединения. Указанная обязанность предусмотрена и пунктом 3.2.12., 3.2.13. дополнительного соглашения от 11.02.2008 № 4 к Договору № 07-С/01-07. И данную обязанность потребитель услуг

обязан исполнять не менее чем за 8 месяцев до наступления очередного периода регулирования тарифов согласно пункту 47 Правил недискриминационного доступа.

ОАО "ТЭК" свои обязанности, установленные подпунктом "б" пункта 13, пунктом 18, пунктом 47 Правил недискриминационного доступа, пунктом 9.2 Договора № 07-С/01-07 не исполнило и не представило филиалу ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" указанные выше сведения.

3. ОАО "ТЭК" осуществляет деятельность на рынке электрической энергии (энергоснабжение, купля-продажа) и не является сетевой организацией, не оказывает услуг по передаче электрической энергии. Следовательно, ОАО "ТЭК" и филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" не являются конкурентами на рынке услуг по передаче электрической энергии.

Таким образом, филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" не может ограничивать ОАО "ТЭК" в деятельности по передаче электроэнергии, которую последний не осуществляет.

Также у филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" отсутствует экономическая заинтересованность в препятствовании доступу на товарный рынок (купля-продажа электрической энергии) ОАО "ТЭК", так как филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" находится на другом товарном рынке (услуги по передаче электрической энергии).

4. На заседании Комиссии представитель филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" заявил, что отказывается от требований к ОАО "ТЭК" представить сведения о заявленной мощности по каждой точке присоединения граждан-потребителей для заключения договора.

5. Проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии (мощности), направленный филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" письмом от 19.11.2008 № 001-061/11-1914, содержит все существенные условия.

На заседании Комиссии представитель ОАО "АТС" сообщил, что в соответствии с подпунктом "в" пункта 16 Правил оптового рынка электроэнергии (мощности) переходного периода (далее - Правила оптового рынка), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.10.2003 № 643, для получения статуса субъекта оптового рынка и права на участие в торговле электрической энергией (мощности) на оптовом рынке в соответствующих группах точек поставки предъявляется требование о наличии заключенного в установленном порядке Договора на передачу.

ОАО "ТЭК" является субъектом оптового рынка, и согласно абзацу 3 пункта 29 Правил оптового рынка группа точек поставки подлежит исключению из состава групп точек поставки участника оптового рынка в случае, если участник в данной группе точек поставки перестал соответствовать требованиям пункта 16 Правил оптового рынка. В этом случае участник лишается права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке с использованием указанной группы точек поставки.

Таким образом, в случае непредставления ОАО "ТЭК" Договора на передачу на 2009 год с филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго", ОАО "ТЭК" может быть лишено права на участие в торговле электрической энергией и мощности на оптовом рынке на 2009 год.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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.

Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО "МРСК Центра" нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом Комиссия руководствуется следующим.

В соответствии с подпунктом "б" пункта 13 Правил недискриминационного доступа Договор на передачу должен содержать величину 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.

Пункт 18 Правил недискриминационного доступа определяет исчерпывающий перечень сведений и документов, которые представляет в сетевую организацию лицо, намеревающееся заключить Договор на передачу, а именно:

- а) заявление о заключении договора, которое должно содержать следующие сведения, подтверждаемые приложенными к нему документами:
 - реквизиты потребителя услуг по передаче электрической энергии или потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор;
 - объемы и предполагаемый режим передачи электрической энергии с разбивкой по месяцам;
 - объем присоединенной максимальной мощности и характер нагрузки энергопринимающих устройств (энергетических установок), присоединенных к сети, с ее распределением по каждой точке присоединения и с приложением акта разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон;
 - однолинейная схема электрической сети потребителя услуг (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор);
 - срок начала оказания услуг по передаче электрической энергии;
- б) копию договора об оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению - в случае заключения договора с организацией по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью.

В перечень документов обязательных для представления в сетевую организацию лицом, намеревающимся заключить Договор на передачу, не входят сведения о размере величины заявленной мощности по каждой точке присоединения потребителя.

Исходя из изложенного, согласно пунктам 13 и 18 Правил недискриминационного доступа Договор на передачу должен содержать величину заявленной мощности в указанных в Договоре на передачу точках присоединения, однако обязанность по представлению данной информации в сетевую организацию лицом, намеревающимся заключить Договор на передачу, Правилам недискриминационного доступа не установлена.

ОАО "ТЭК" письмами от 30.09.2008 № 022-02/3345, от 16.10.2008 № 022-02/3596 предоставило филиалу ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" все документы согласно пункту 18 Правил недискриминационного доступа, необходимые для

заключения Договора на передачу.

На основании изложенного, Комиссия не принимает доводы филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" относительно обязанности ОАО "ТЭК" представить сведения о величине заявленной мощности по каждой точке присоединения на 2009 год для заключения Договора на передачу с филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" согласно пунктам 13, 18 Правил.

Ссылка ответчика на пункт 47 Правил недискриминационного доступа, который, по мнению филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго", предусматривает обязанность ОАО "ТЭК" представить сведения о величине заявленной мощности по каждой точке присоединения для заключения Договора передаче, является несостоятельной.

Глава 5 Правил недискриминационного доступа, в которой содержится пункт 47 Правил недискриминационного доступа, относится к порядку установления тарифов на услуги по передаче электрической энергии, предусматривающего учет степени использования мощности электрической сети.

Согласно пункту 47 Правил недискриминационного доступа, величина заявленной мощности определяется в отношении каждой точки присоединения и не может превышать присоединенную мощность в соответствующей точке присоединения к сети этого потребителя услуг.

Потребитель услуг не менее чем за 8 месяцев до наступления очередного периода регулирования тарифов должен уведомить сетевую организацию о величине заявленной мощности на предстоящий календарный год.

В случае отсутствия уведомления потребителя услуг о величине заявленной мощности при установлении тарифов принимается величина присоединенной мощности энергопринимающего устройства потребителя услуг, если договором предусмотрена возможность использования в таком случае величины присоединенной мощности в целях определения обязательств по договору.

Таким образом, пункт 47 Правил недискриминационного доступа относится к порядку установления тарифов на услуги по передаче электрической энергии и предусматривает уведомление потребителем сетевой организации о величине заявленной мощности с целью дальнейшего установления тарифа, а не заключения Договора на передачу.

В соответствии с пунктом 20 Правил недискриминационного доступа сетевая организация в течение 30 дней с даты получения документов, предусмотренных в пункте 18 Правил недискриминационного доступа, обязана их рассмотреть и направить заявителю подписанный сетевой организацией проект договора или мотивированный отказ от его заключения.

Согласно пункту 21 Правил недискриминационного доступа, в случае отсутствия в представленных документах сведений, указанных в подпункте "а" пункта 18 Правил недискриминационного доступа, сетевая организация в течение 6 рабочих дней уведомляет об этом заявителя и в 30-дневный срок с даты получения недостающих сведений рассматривает заявление.

Так, ОАО "ТЭК" письмом от 30.09.2008 № 022-02/3345 направило в адрес филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" заявление и документы, необходимые согласно пункту 18 Правил недискриминационного доступа для заключения договора на оказание услуг по передаче электрической энергии на 2009 год.

Филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" письмом от 06.10.2008 № 001-061/11 сообщил ОАО "ТЭК" об отсутствии в представленных ОАО "ТЭК" документах сведений, указанных в подпункте "а" пункта 18 Правил недискриминационного доступа.

ОАО "ТЭК" письмом от 16.10.2008 № 022-02/3596 предоставило филиалу ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" дополнительные документы к ранее направленному заявлению (письмо от 30.09.2008 № 022-02/3345).

В нарушение срока, установленного пунктами 20 и 21 Правил недискриминационного доступа, филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" спустя 33 дня с даты получения недостающих сведений от ОАО "ТЭК" письмом от 19.11.2008 № 001-061/11-1914 направил Проект договора.

В соответствии с пунктами 22 и 23 Правил недискриминационного доступа заявитель, получивший от сетевой организации проект договора, заполняет его в части сведений о заявителе и направляет 1 подписанный им экземпляр проекта договора сетевой организации, и договор считается заключенным с даты получения сетевой организацией подписанного заявителем проекта договора, если иное не установлено договором или решением суда.

На заседании Комиссии представитель ОАО "ТЭК" сообщил, что Проект договора, направленный филиалом ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" в адрес ОАО "ТЭК" не содержит существенных условий, а, следовательно, не может являться проектом договора (офертой), поскольку не отвечает требованиям статьи 435 ГК РФ.

Представитель ОАО "ТЭК" пояснил, что Проект договора не содержит следующих существенных условий:

- наименование лиц, намеревающихся заключить Договор на передачу;
- приложений, являющихся неотъемлемыми частями Договора на передачу.

Статьи 432 и 433 ГК РФ устанавливают, что договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной, и признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

В соответствии с частью 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. При этом оферта должна содержать существенные условия договора. Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом (часть 2 статья 435 ГК РФ).

В разделе № 10 Проекта договора содержится перечень приложений, содержащих существенные условия Договора на передачу согласно пункту 13 Правил недискриминационного доступа. Однако филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" не направил в адрес ОАО "ТЭК" данных приложений вместе с Проектом договора.

Таким образом, Комиссия не принимает доводы ответчика относительно содержания в Проекте договора всех существенных условий и считает, что филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" надлежащим образом не направил ни проект договора, ни отказ от заключения Договора на передачу согласно пункту 20 Правил недискриминационного доступа.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу, что филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" уклоняется от подписания Договора на передачу с ОАО "ТЭК" путем затягивания процедуры рассмотрения заявления ОАО "ТЭК", направленного письмом № 022-02/3345 от 30.09.2008 и дополнениями к нему письмом от 16.10.2008 № 022-02/3596.

Кроме того, согласно пункту 16 Правил 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

требуется, в том числе наличие заключенного в установленном порядке Договора на передачу.

В соответствии с пунктами 17, 19, 30 Правил оптового рынка в случае прекращения действия Договора на передачу, ОАО "ТЭК" лишается права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке.

В свою очередь, лишение ОАО "ТЭК" права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке в соответствии с пунктом 46 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (далее - Правила розничных рынков), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530, является основанием для проведения внеочередного конкурса. Согласно пункту 47 Правил розничных рынков организатор конкурса объявляет о проведении внеочередного конкурса в течение 5 рабочих дней с даты, когда ему стало известно о возникновении оснований, предусмотренных пунктом 46 Правил розничных рынков, и не ранее 15 дней, но не позднее 45 дней с даты объявления проводит внеочередной конкурс.

Уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации уведомляет территориальную сетевую организацию, на которую в соответствии с пунктом 51 Правил розничных рынков может быть возложено исполнение функций гарантирующего поставщика, о возникновении указанных оснований и о возможной дате присвоения данной территориальной сетевой организации статуса гарантирующего поставщика в течение 5 рабочих дней с даты возникновения этих оснований.

В соответствии с пунктом 51 Правил розничных рынков в случае, если внеочередной конкурс о присвоении статуса гарантирующего поставщика не был проведен либо был признан несостоявшимся, статус гарантирующего поставщика присваивается территориальной сетевой организации, на электрических сетях которой располагаются соответствующие точки (группы точек) поставки гарантирующего поставщика на оптовом рынке (филиал ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго").

В связи с тем, что на настоящий момент Правила проведения очередных и внеочередных конкурсов о присвоении статуса гарантирующего поставщика не утверждены, согласно пунктам 46, 47 и 51 Правил розничных рынков в случае лишения гарантирующего поставщика права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке статус гарантирующего поставщика присваивается территориальной сетевой организации.

Таким образом, в случае лишения статуса гарантирующего поставщика ОАО "ТЭК" данный статус будет присвоен филиалу ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" как соответствующей территориальной сетевой организации согласно пункту 51 Правил розничных рынков.

Согласно части 3 статьи 55 ГК РФ филиал не является юридическим лицом. Таким образом, ответственность за действия филиала ОАО "МРСК Центра" - "Тверьэнерго" по установленным комиссией нарушениям антимонопольного законодательства несет ОАО "МРСК Центра".

В этой связи Комиссией установлен факт нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО "МРСК Центра", а именно:

- нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося уклонения от заключения договора на передачу электрической энергии с ОАО "ТЭК";
- нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании препятствий доступа ОАО "ТЭК" на оптовый рынок

электроэнергии (мощности).

ОАО "МРСК Центра" нарушение запретов, установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, на заседании Комиссии не признало.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО "МРСК Центра":

- нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" путем уклонения от заключения договора на передачу электрической энергии с ОАО "Тверская энергосбытовая компания";

- нарушившим пункт 9 части статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" путем создания препятствий доступа ОАО "Тверская энергосбытовая компания" на оптовый рынок электроэнергии (мощности).

2. Выдать ОАО "МРСК Центра" предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

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 исполнять решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

_____ А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии

_____ В.Г. Королев

_____ Т.А. Ходыкина

_____ Е.В. Цышевская

_____ Е.В. Шилина

_____ Д.А. Васильев

_____ А.Г. Воробьев

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО "МРСК Центра" прекратить нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в уклонении от заключения договора об оказании услуг по передаче электрической энергии с ОАО "Тверская энергосбытовая компания";

2. ОАО "МРСК Центра" в срок до 15.12.2008 направить ОАО "Тверская энергосбытовая компания" подписанный проект договора об оказании услуг по передаче электрической энергии, содержащий в себе все существенные условия необходимые для заключения договора об оказании услуг по передаче электрической энергии.

3. О выполнении пункта 2 настоящего Предписания сообщить в срок до 25.12.2008, представив в ФАС России документы, подтверждающие его исполнение.

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.