

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 24 января 2012 года г. Иваново

В полном объеме решение изготовлено 01 февраля 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: <...>; рассмотрев дело № 08-30/018 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Вичугская городская электросеть» (ул. Ленинградская, д. 26, г. Вичуга, Ивановская область, 155334, ИНН 3701006119) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135–ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 08-30/018 явились выявленные в ходе рассмотрения Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области дела № 08-30/001 о нарушении Региональной службой по тарифам Ивановской области антимонопольного законодательства факты отказа территориальных сетевых организаций, в том числе ОАО «Вичугская городская электросеть», далее – ОАО «Вичугская ГЭС» (письмо № 55 от 02.02.2009), от оборудования точек поставки автоматизированной информационно-измерительной системой коммерческого учета электроэнергии (АИИС КУЭ) в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика – ООО «Энергосетевая компания» (далее – ООО «ЭСК»).

Законность указанного решения Ивановского УФАС России подтверждена Арбитражным судом Ивановской области определением от 19.10.2011 по делу № А17-2849/2011.

В соответствии с решением Комиссии Ивановского УФАС России по делу № 08-30/001 от 05.05.2011 отказ от оборудования точек поставки системами АИИС КУЭ в границах балансовой принадлежности электрических сетей гарантирующего поставщика (ООО «ЭСК»), без которых гарантирующему поставщику не могут быть зарегистрированы точки поставки в качестве субъекта оптового рынка электрической энергии (мощности), приводит к лишению статуса гарантирующего поставщика в соответствии с пунктом 40 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 530 от 31.08.2006 (далее – Правила розничных рынков).

Комиссия по рассмотрению дела № 08-30/001 пришла к выводу, что выполнение требований пункта 40 Правил розничных рынков обусловлено не только обязанностью ООО «Энергосетевая компания» как юридического лица, претендующего на сохранение статуса гарантирующего поставщика, выполнить требования по оборудованию групп точек поставки приборами учета, но и обязанностями сетевых организаций по проведению работ по установке приборов учета в собственных электрических сетях.

В соответствии с решением № 08-30/001 указанные действия территориальных сетевых организаций, в том числе ОАО «Вичугская ГЭС», привели к невозможности гарантирующего поставщика ООО «Энергосетевая компания» осуществить регистрацию в качестве субъекта оптового рынка электрической энергии (мощности) до 01.01.2010 и могло привести к устранению конкуренции на рынке поставки электрической энергии (мощности) с оптового рынка на территории Ивановской области.

На основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции в Ивановское УФАС России были представлены письменные объяснения причин отказа ОАО «Вичугская ГЭС», как территориальной сетевой организации, от оборудования точек поставки в своих электрических сетях АИИС КУЭ в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика – ООО «Энергосетевая компания».

Из пояснений ОАО «Вичугская ГЭС» (письмо № 342 от 08.08.2011) следует, что в 2007 году была согласована электрическая схема, согласно которой на границе электрических сетей ОАО «Вичугская ГЭС» расположено 8 точек поставки. В соответствии с указанной схемой в 2007 году все 8 точек поставки были оборудованы системой АИИС КУЭ.

В марте 2008 года ООО «Энергосетевая компания» обратилось в ОАО «Вичугская ГЭС» письмом от 05.03.2008 № 148-12/61, в котором сообщило о необходимости оборудования системой АИИС КУЭ 10 точек поставки, которые не были отражены в ранее согласованной схеме. Через 10 точек поставки поступает 16% электрической энергии. Затраты, необходимые на оборудование указанных 10 точек поставки не были учтены в тарифах. В отсутствие финансовых средств на оборудование систем АИИС КУЭ, ОАО «Вичугская ГЭС» не имело возможности произвести указанную работу в 2008 году, о чем сообщило в ООО «Энергосетевая компания» письмом от 04.04.2008 № 2008.

До 2008 года ООО «Энергосетевая компания» не обращалось в ОАО «Вичугская ГЭС» по вопросу оборудования точек присоединения системой АИИС КУЭ, в связи с этим ОАО «Вичугская ГЭС» полагало, что эта проблема исчерпана. Однако в октябре 2008 года от ООО «Энергосетевая компания» поступило письмо № 148-12/349 от 02.10.2008, в котором содержалось предложение об установке АИИС КУЭ в срок до 01.08.2009.

К октябрю 2008 года срок предоставления материалов для расчета тарифов на 2009 год истек, в связи с чем затраты на установку АИИС КУЭ не могли быть учтены в тарифах на передачу электрической энергии на 2009 год.

Письмом от 02.02.2009 № 55 ОАО «Вичугская ГЭС» уведомило ООО «ЭСК» о том, что

вопрос с финансированием работ по установке АИИС КУЭ в 2009 году не решен, поэтому ОАО «Вичугская ГЭС» не может приступить к работе в 2009 году.

На основании изложенного, ОАО «Вичугская ГЭС» считает, что:

- не отказывалось от оборудования точек поставки гарантирующего поставщика ООО «Энергосетевая компания», так как 8 точек поставки были оборудованы в 2007 году и через них в сеть поступает 84% электрической энергии;
- порядок и сроки оборудования оставшихся 10 точек поставки не были урегулированы как договором оказания услуг по передаче электрической энергии, так и другим договором или соглашением;
- ООО «Энергосетевая компания» уведомлялось о невозможности выполнения этой работы в предлагаемые гарантирующим поставщиком сроки в связи с отсутствием финансирования.

Приказом Ивановского УФАС России от 16.11.2011 № 147 возбуждено дело № 08-30/018 по признакам нарушения ОАО «Вичугская городская электросеть» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением председателя Комиссии от 18.11.2011 дело № 08-30/018 было назначено к рассмотрению на 13.12.2011.

Приказами Комиссии от 07.12.2011 № 151 и от 23.01.2012 № 9 в связи со служебной необходимостью внесены изменения в состав Комиссии, произведена замена председателя Комиссии.

В пояснениях № 573 от 08.12.2011, представленных в соответствии с определением от 18.11.2011 о назначении дела № 08-30/018 к рассмотрению, ОАО «Вичугская ГЭС», дополнительно к ранее изложенному, пояснило, что в первой половине 2011 года пять точек поставки были оборудованы системой АИИС КУЭ. Однако до настоящего времени ООО «Энергосетевая компания» не предприняло действий для регистрации на оптовом рынке электрической энергии новых точек поставки. 2 точки поставки из оставшихся 5 точек поставки расположены на присоединениях 10 кВ и имеют совокупную присоединенную мощность, составляющую менее 25% от объема присоединенной мощности. Такие точки поставки называются точками поставки с ручным вводом данных, расчеты по ним производятся по интервальным счетчикам по типовым графиками и, согласно Положению о порядке получения статуса субъекта оптового рынка и ведения реестра субъектов оптового рынка от 26.11.2009, допускается не включать эти точки в АИИС КУЭ.

В заседании Комиссии по делу № 08-30/018 на основании статьи 46 и части 1 статьи 47 Закона о защите конкуренции объявлялся перерыв до 20.12.2011, рассмотрение дела откладывалось до 24.01.2012.

На заседаниях Комиссии 13.12.2011, 20.12.2011 и 24.01.2012 Ответчик дополнительно

к письменным пояснениям от 08.08.2011 № 342 и от 08.12.2011 № 573 пояснил, что ОАО «Вичугская ГЭС» не отказывало в оборудовании точек поставки ООО «Энергосетевая компания» приборами учета. Для оборудования точек поставки приборами учета у ОАО «Вичугская ГЭС», помимо финансовых сложностей, существовали проблемы в согласовании схем электрических сетей с вышестоящими сетевыми организациями. ОАО «Вичугская ГЭС» предпринимались меры к согласованию вопроса о возможности производства работ по монтажу АИИС КУЭ на оборудовании, принадлежащим вышестоящим сетевым организациям. Однако, в ответ на обращение:

- ООО «Красный Октябрь» сообщало, что ООО «ЭСК» установит АИИС КУЭ за счет собственных средств и эта система охватит все точки учета на предприятии;

- ООО «Новописцовский льнокомбинат» указало, что ведет работу по организации установки узлов учета электрической энергии в системе АИИС КУЭ ОРЭМ на предприятии в целом, включая точки поставки ОАО «Вичугская городская электросеть»;

- ОАО «Вичуга-Текстиль» ответило, что вести переговоры об установке АИИС КУЭ на ПС Красинец не целесообразно, в связи со спорным периодом перехода и регистрации оборудования подстанции.

В отсутствии финансирования ОАО «Вичугская ГЭС» ООО «ЭСК» могло воспользоваться своим правом оборудования точек поставки приборами учета за счет собственных денежных средств и передачи их на баланс ОАО «Вичугская ГЭС». В последующем ОАО «Вичугская ГЭС» включило бы эти затраты в необходимую валовую выручку (далее – НВВ) для возврата затраченных гарантирующему поставщику денежных средств.

С апреля 2007 года по февраль 2010 года ОАО «Вичугская ГЭС» производило установку приборов учета по 10 точкам поставки типа Меркурий -230, которые способны работать в составе АИИС КУЭ.

В связи с изложенным, ОАО «Вичугская ГЭС» считает, что приборы учета, установленные с апреля 2007 года по февраль 2010 года, соответствовали требованиям, предъявляемым к субъектам оптового рынка, и Общество принимало меры к организации коммерческого учета электрической энергии в точках поставки, в которых ООО «ЭСК» могло приобретать электрическую энергию на оптовом рынке.

Факт уклонения от оборудования точек поставки АИИС КУЭ ООО «Вичугская ГЭС» не признало.

ООО «ЭСК», выступающее в качестве заинтересованного лица по рассматриваемому делу, на заседании Комиссии 13.12.2011 пояснило, что на ОАО «Вичугская ГЭС» возложена обязанность по приведению в соответствии с техническими требованиями оптового рынка точек поставки, находящихся на границе балансовой принадлежности собственных электрических сетей, что следует из пункта 157 Правил розничных рынков и пункта 3.3.4 договора возмездного оказания услуг.

В соответствии со схемой электрических сетей на границе электрических сетей ОАО «Вичугская ГЭС» расположено 8 точек поставки, которые были оборудованы системой АИИС КУЭ.

По мере выявления новых точек поставки, расположенных по границам балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Вичугская ГЭС» и «Ивэнерго» филиала ОАО «МРСК Центра и Приволжья», ООО «Энергосетевая компания» предпринимало меры к получению от сетевой организации сведений и документов технического характера и к оборудованию этих точек поставки системами АИИС КУЭ.

ООО «ЭСК» в целях возмещения затрат заключало с РСТ Ивановской области протоколы, однако, затраты на оборудование точек поставки системой АИИС КУЭ не были включены в сбытовую надбавку. В настоящее время 8 точек поставки выведены на оптовый рынок, по 10 точкам поставки электрическая энергия покупается на розничном рынке. Письменные пояснения заинтересованного лица приобщены к материалам дела № 08-30/018.

На заседания Комиссии 20.12.2011 и 24.01.2012 представитель заинтересованного лица отсутствовал, в связи с заявленными ходатайствами (письма № 119-11/6663 от 20.12.2011 и № 119-11/128 от 23.01.2012) о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «ЭСК».

Дополнительно от ООО «ЭСК» поступили пояснения, изложенные в письмах от 16.12.2011 № 001-05/410 и от 11.01.2012 № 119-11/7, исходя из которых по состоянию на начало 2012 года нормативное положение, содержащееся в пункте 40 Правил розничных рынков, как основание для лишения сбытовой компании статуса гарантирующего поставщика, утратило практический смысл. В тех условиях хозяйственной деятельности, которые сложились в части оборудования точек поставки системами АИИС КУЭ на сегодняшний день, ООО «ЭСК» сохраняет статус гарантирующего поставщика и на понуждении сетевой организации в их оборудовании не настаивает.

Заслушав объяснения и доводы лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к следующим выводам.

Из материалов, представленных в Ивановское УФАС России в ходе рассмотрения дела № 08-30/001 следует, что письмом от 05.03.2008 за № 148-12/61 ООО «Энергосетевая компания» обратилось к ОАО «Вичугская ГЭС», в котором указало на необходимость выполнения требования, предъявляемого к субъектам оптового рынка электрической энергии касающиеся организации коммерческого учета электрической энергии в точках (группах точек) поставки, в которых гарантирующий поставщик ООО «Энергосетевая компания» должен получить право участия в оптовом рынке электрической энергии (мощности).

В ответ на данное обращение ОАО «Вичугская ГЭС» письмом от 04.04.2008 № 208 сообщило, что услуги по передаче электрической энергии являются регулируемым видом деятельности, и при наличии у сетевой организации обязательств по

установке АИИС КУЭ затраты, связанные с проведением данных работ, необходимо было закладывать в тариф на 2008 год. Ввиду того, что у ОАО «Вичугская ГЭС» согласно договору с ООО «ЭСК» № 3323 от 20.12.2006 отсутствуют обязательства по оборудованию АИИС КУЭ точек поставки для выхода на оптовый рынок, а также отсутствия необходимого финансирования по проведению работ, ОАО «Вичугская ГЭС» не видит оснований для установки АИИС КУЭ в точках поставки ООО «ЭСК» на оптовом рынке за счет средств сетевой организации.

Письмом № 148-12/10 от 13.01.2009 ООО «Энергосетевая компания» сообщило ОАО «Вичугская ГЭС» о неоднократных обращениях (письма от 05.03.2008 № 148-12/61, от 02.10.2008 № 148-12/349), связанных с необходимостью ОАО «Вичугская ГЭС» выполнить требования, предъявляемые к субъектам оптового рынка электрической энергии касающиеся организации коммерческого учета электрической энергии в точках (группах точек) поставки, в которых гарантирующий поставщик ООО «Энергосетевая компания» должен получить право участия на оптовом рынке электрической энергии (мощности).

В указанном письме ООО «Энергосетевая компания» обозначило, что, принимая во внимание сроки тестирования АИИС КУЭ и получение Акта о соответствии ее требованиям коммерческого учета на оптовом рынке, для получения ООО «Энергосетевая компания» права торговать по указанным точкам поставки на оптовом рынке с 01.01.2010 ОАО «Вичугская ГЭС» необходимо принять меры по установке АИИС КУЭ в срок до 01.08.2009.

В ответе № 55 от 02.02.2009 на указанное письмо ОАО «Вичугская ГЭС» сообщило, что вопрос с финансированием работ по установке АИИС КУЭ в 2009 году, путем включения затрат в тарифы на передачу электрической энергии в 2009 году не решен. По этой причине ОАО «Вичугская ГЭС» и в 2009 году не может приступить к работе по установке АИИС КУЭ для ООО «Энергосетевая компания».

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.

Согласно пункту 4 Постановления Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление ВАС № 30), оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции и определить, были ли совершены данные действия в допустимых пределах осуществления лицом гражданских прав либо ставят контрагентам необоснованные ограничения или необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения

конкуренции или ущемления интересов других лиц (пункт 4 Постановления ВАС № 30).

Таким образом, для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица, необходимо, чтобы лицо, совершившее данное деяние:

- обладало признаком хозяйствующего субъекта;
- занимало доминирующее положение на соответствующем товарном рынке;
- результатом его действий явилось наступление одного из перечисленных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции последствий, либо угроза такого наступления, при этом его действия (бездействие) должны оцениваться по критерию, во-первых, допустимости таких прав, во-вторых, разумности тех или иных ограничений для контрагента.

В рассматриваемом случае, ОАО «Вичугская ГЭС» является хозяйствующим субъектом, что следует из Устава Общества.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Условия признания лица, занимающим доминирующее положение на рынке определенного товара (ограниченного в силу пункта 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, в том числе территориальными пределами), определяются статьей 5 Закона о защите конкуренции.

Доминирующим признается и положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции).

Согласно статье 3 Федерального закона № 147-ФЗ от 17.08.1995 «О естественных монополиях» (далее – Закон) субъектом естественной монополии признается хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

При этом статья 4 Закона относит к сферам деятельности субъектов естественных монополий – деятельность по передаче электрической энергии.

Доминирующее положение указанных субъектов устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как 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 (статья 3 Закона о естественных монополиях).

ОАО «Вичугская ГЭС» оказывает услуги по передаче электрической энергии, что подтверждается нахождением ОАО «Вичугская ГЭС» в Реестре субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль в разделе «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» за регистрационным номером 37.1.4 (постановление ФЭК РФ № 10/2 от 27.02.1998, с изменениями от 01.02.2008 № 22-э); постановлением РСТ Ивановской области от 01.06.2011 № 337-э/3, которым Ответчик включен в перечень территориальных сетевых организаций, расходы на оказание услуг по передаче электрической энергии которых включены в состав единых (котловых) тарифов.

В силу изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу, что ОАО «Вичугская ГЭС», являясь сетевой организацией, занимает доминирующее положение на товарном рынке «Услуга по передаче электрической энергии» в географических границах находящихся на балансе Общества объектов электросетевого хозяйства на территории г. Вичуги и Вичугского района (часть 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции).

Пунктом 40 Правил розничных рынков предусмотрено, что в случае если статус гарантирующего поставщика присвоен в соответствии с [подпунктом "б"](#) или ["в" пункта 36](#) данных Правил организации, не имеющей права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке в отношении соответствующих ее зоне деятельности в качестве гарантирующего поставщика групп точек поставки, эта организация должна получить право на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке по группе точек поставки, соответствующей ее зоне деятельности в качестве гарантирующего поставщика, с 1 января очередного года, но не позднее 1 января 2010 г. В противном случае она лишается статуса гарантирующего поставщика в соответствующей зоне деятельности с 1 января 2010 г.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 16 Правил оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 643 от 24.10.2003 (далее – Правила оптового рынка) для получения статуса субъекта оптового рынка – участника обращения электрической энергии (мощности) на оптовом рынке и права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке в соответствующих группах точек поставки предъявляются, в том числе, требования технического характера, установленные нормативными правовыми актами и договором о присоединении к торговой системе оптового рынка: обеспечение сбора, обработки и передачи участниками оптового рынка администратору торговой системы данных коммерческого учета, полученных с помощью средств измерений (в том числе принадлежащих на праве собственности или ином законном основании третьим лицам), соответствующих определенным данными Правилами требованиям и обеспечивающих коммерческий учет произведенной (потребленной) электрической энергии (мощности) в каждой точке (группе точек)



поставки, с использованием которой заявитель планирует участвовать в торговле на оптовом рынке; обеспечение выполнения предусмотренных [подпунктом "а" пункта 35](#) настоящих Правил технических требований к системе связи, обеспечивающей передачу данных системному оператору, с соблюдением предусмотренных договором о присоединении к торговой системе оптового рынка сроков введения в действие этих требований.

Следовательно, точки поставки электрической энергии должны быть оборудованы средствами измерений, обеспечивающими сбор, обработку и передачу данных коммерческого учета электрической энергии в каждой точке поставки электрической энергии.

Точки поставки ООО «Энергосетевая компания», в соответствии с пунктом 17 Правил оптового рынка и Приложением № 5 к Положению о порядке получения статуса субъекта оптового рынка (Протокол № 96 Наблюдательного Совета НП «Совет рынка» от 14.07.2006), расположены на границе балансовой принадлежности сетевых организаций, к сетям которых присоединены потребители ООО «Энергосетевая компания».

Постановлением Региональной службы по тарифам Ивановской области №29-гп/4 от 12.10.2006 подтверждено приобретение статуса гарантирующего поставщика ООО «Энергосетевая компания» границы зоны деятельности гарантирующего поставщика, определены в пределах границ балансовой принадлежности электрических сетей сетевых организаций, к сетям которых присоединены потребители ООО "Энергосетевая компания", в том числе ОАО «Вичугская ГЭС».

В соответствии с пунктом 157 Правил розничных рынков сетевая организация в соответствии с договором оказания услуг по передаче электрической энергии, заключаемым с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией), обслуживающим потребителей, энергопринимающие устройства которых присоединены к электрическим сетям указанной сетевой организации, выполняет требования, предъявляемые к субъектам оптового рынка и касающиеся организации коммерческого учета электрической энергии в точках (группах точек) поставки, в которых гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация) приобретает электрическую энергию на оптовом рынке. Приборы учета, установленные гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией), в целях исполнения указанного обязательства передаются сетевой организации с возмещением экономически обоснованных расходов гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации) на проектирование, приобретение, установку и сдачу в эксплуатацию приборов учета.

Таким образом, несмотря на предусмотренную пунктами 40 Правил розничных рынков и 16 Правил оптового рынка обязанность ООО «ЭСК», как гарантирующего поставщика, обеспечить установку средств измерений, соответствующих определенным данными Правилами требованиям и обеспечивающих коммерческий учет произведенной (потребленной) электрической энергии (мощности) в каждой точке (группе точек) поставки, с использованием которой заявитель планирует участвовать в торговле на оптовом рынке, [пункт 157](#) Правил розничных рынков указывает на возложение обязанности по выполнению требований, предъявляемых к субъектам оптового рынка и касающихся организации коммерческого учета электрической энергии в точках (группах точек) поставки, в которых гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация)

приобретает электрическую энергию на оптовом рынке, на Сетевую компанию.

Исходя из условия пункта 157 Правил розничных рынков, Комиссия приходит к выводу, что данный пункт закрепляет обязанность сетевой организации по выполнению требований, предъявляемых к субъектам оптового рынка и касающихся организации коммерческого учета, которые возникают у сетевой организации в силу самого факта закрепления их в законодательстве. Положения пункта 157 Правил розничных рынков регулируют соответствующие отношения не независимо от их включения в договор возмездного оказания услуг по передаче электрической энергии.

20.12.2006 между ООО «ЭСК» и ОАО «Вичугская ГЭС» заключен договор № 3323 возмездного оказания услуг по передаче электрической энергии (далее – Договор № 3323), по условиям которого ОАО «Вичугская ГЭС» обязуется оказывать ООО «ЭСК» услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии от точек приема до точек передачи через технические устройства электрических сетей, принадлежащих ОАО «Вичугская ГЭС» на праве собственности или ином законном основании.

На основании изложенного, Комиссия отклоняет доводы ОАО «Вичугская ГЭС» об отсутствии у него обязательств по оборудованию системами АИИС КУЭ точек поставки ООО «ЭСК» в виду не включения данных условий в Договор № 3323.

Более того, факт выполнения обязанности по организации коммерческого учета электрической энергии в точках поставки, в которых гарантирующий поставщик приобретает электрическую энергию на оптовом рынке, сетевой организацией (ОАО «Вичугская ГЭС») не отрицался.

Оценив письма ОАО «Вичугская ГЭС» от 02.02.2009 № 55 и от 04.04.2008 № 208, в частности, содержащиеся в них формулировки: «не видит оснований для установки АИИС КУЭ в точках поставки ООО «ЭСК» на оптовом рынке за средства сетевой организации в 2008» и «не может приступить к работе по установке АИИС КУЭ для ООО «ЭСК», Комиссия приходит к выводу, что их содержание дает недвусмысленное понятие, а определенно четко указывает на отказ ОАО «Вичугская ГЭС» осуществлять оборудование точек поставки ООО «ЭСК» системами АИИС КУЭ.

Адресованные ООО «ЭСК» ответы от 02.02.2009 и 04.04.2008 восприняты ООО «ЭСК» так же, как отказ в оборудовании точек поставки системами АИИС КУЭ, что следует из пояснений представителя ООО «ЭСК», отраженных в протоколе от 13.12.2011.

С учетом изложенного, довод ОАО «Вичугская ГЭС» о том, что сетевая компания не отказывала ООО «ЭСК» в оборудовании точек поставки системами АИИС КУЭ, с учетом формулировок писем Ответчика, Комиссия считает ненадлежащим.

Причины отказа Ответчика по выполнению работ по установке систем АИИС КУЭ для ООО «ЭСК» (письмо № 55 от 02.02.2009) в связи с тем, что в тариф на передачу электрической энергии на 2009 год затраты на финансирование работ по установке АИИС КУЭ не включены, Комиссия считает несостоятельными.

Из рассматриваемых материалов дела следует, что на протяжении 2008 года ООО «ЭСК» неоднократно обращалось (письма от 05.03.2008 № 148-12/61, от 02.10.2008 № 148-12/349) к ОАО «Вичугская ГЭС» о необходимости выполнения требований, предъявляемых к субъектам оптового рынка электрической энергии касающихся организации коммерческого учета электрической энергии в точках (группах точек) поставки, в которых гарантирующий поставщик ООО «Энергосетевая компания» должен получить право на участие в торговле электрической энергии на оптовом рынке электрической энергии (мощности).

В соответствии с пунктами 8 и 10 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109, сетевая организация обязана предоставить для расчета тарифов на следующий год материалы и обоснованные предложения до 1 мая года, предшествующего периоду регулирования.

Вместе с тем, в соответствии пунктом 5 Порядка подготовки материалов по установлению тарифов на передачу электрической энергии для предприятий и организаций, осуществляющих деятельность в качестве субъектов естественных монополий в сфере услуг по передаче электрической энергии, утвержденных Постановлением РСТ Ивановской области № 108-э/2 от 07.11.2007, затраты предприятий, включенных в Реестр субъектов естественных монополий, расчетные материалы и балансы по которым представлены до 1 октября года, предшествующему регулируемому периоду, включаются в расчет единых (котловых) тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

Располагая письмом от 05.03.2008 № 148-12/61 ООО «ЭСК», в котором Общество указывает на необходимость оборудования точек поставки до 01.01.2010, со стороны Ответчика не предпринято каких-либо действий для выполнения обязанности, предусмотренной пунктом 157 Правил розничных рынков. К данному выводу Комиссия приходит, исходя из пояснений ОАО «Вичугская ГЭС» № 342 от 08.08.2011, а также не подтверждения Ответчиком факта обращения в РСТ Ивановской области для включения в тариф на передачу электрической энергии затрат на оборудование точек поставки ООО «ЭСК» системами АИИС КУЭ.

Учитывая факт отсутствия обращений Ответчика в Региональную службу по тарифам Ивановской области (обратное Комиссии Ответчик документально не подтвердил), Комиссия вынуждена отклонить доводы ОАО «Вичугская ГЭС» о невозможности оборудования точек поставки системами АИИС КУЭ по причине не включения РСТ Ивановской области этих затрат в тариф на передачу электрической энергии на 2009 год.

Для деятельности по передаче электрической энергии, являющейся естественно монопольным видом деятельности, характерно государственное регулирование, предусматривающее в частности возмещение понесенных экономически обоснованных расходов при установлении регулируемых тарифов.

В [пункте 10](#) Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 109 от 26.02.2004, установлено, что если организации, осуществляющие регулируемую деятельность, в течение расчетного периода регулирования понесли экономически обоснованные расходы, не учтенные при

установлении регулируемых тарифов (цен), в том числе расходы, связанные с объективным и незапланированным ростом цен на продукцию, потребляемую в течение расчетного периода регулирования, эти расходы учитываются регулирующими органами при установлении регулируемых тарифов (цен) на последующий расчетный период регулирования (включая расходы, связанные с обслуживанием заемных средств, привлекаемых для покрытия недостатка средств).

Следовательно, выполнение обязанности по оборудованию точек поставки могло быть осуществлено Ответчиком за счет привлеченных кредитов и заемных денежных средств с последующим возмещением понесенных затрат при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии путем включения соответствующих затрат в тариф на передачу электрической энергии в последующий период регулирования.

Комиссия, рассмотрев доводы ОАО «Вичугская ГЭС» о том, что ООО «ЭСК» могло самостоятельно оборудовать точки поставки системой АИИС КУЭ за счет собственных денежных средств, пришла к выводу, что пунктом 157 Правил розничных рынков установлено право гарантирующего поставщика осуществить установку систем АИИС КУЭ за счет собственных средств с последующим возмещением экономически обоснованных расходов гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации) на проектирование, приобретение, установку и сдачу в эксплуатацию приборов учета, а не обязанность. Сам факт не принятия ООО «ЭСК» действий по самостоятельному оборудованию точек поставки АИИС КУЭ не исключает факта отказа в совершении рассматриваемых действий со стороны Ответчика. Кроме того, имеющаяся в материалах дела № 08-30/018 переписка с ООО «ЭСК», кроме отказов в выполнении работ по оборудованию точек поставок системами АИИС КУЭ, не содержит предложений гарантирующему поставщику выполнить соответствующие работы за счет собственных средств и с привлечением третьих лиц, с последующим возмещением стоимости проведенных работ со стороны Ответчика.

Комиссия не может признать обоснованными и доводы ОАО «Вичугская ГЭС» об отсутствии у него сведений о точках поставки, подлежащих оборудованию АИИС КУЭ, поскольку направленное в адрес Ответчика письмо от 05.03.2008 № 148-12/61 «О создании АИИС КУЭ» содержало приложение № 2, указывающие точки поставки электрической энергии на границе балансовой принадлежности ОАО «ВГЭС» в зоне деятельности гарантирующего поставщика (ООО «ЭСК»), по которым необходимо получить право на участие в торговле электроэнергией (мощностью) на оптовом рынке.

Рассмотрев представленную ОАО «Вичугская ГЭС» переписку с ООО «Красный Октябрь», ОАО «Вичуга-Текстиль» и ООО «Новописцовский льнокомбинат» и, сопоставив ее с письмами Ответчика от 04.04.2008 и 02.02.2009, адресованными ООО «ЭСК», Комиссия приходит к выводу, что данная переписка не исключает в действиях Общества отказа от оборудования точек поставки АИИС КУЭ.

Обращение Ответчика в ОАО «Вичуга-Текстиль» имело место 05.12.2008, на которое получен ответ последнего (№ 816 от 15.12.2008) о нецелесообразности ведения переговоров по установке систем АИИС КУЭ на момент обращения в связи с урегулированием вопроса собственности оборудования электросетевого хозяйства. Более поздних обращений ОАО «Вичугская ГЭС» в целях выяснения

устранения обстоятельств, препятствовавших выполнению работ по оборудованию точек поставки АИИС КУЭ, в материалы дела не представлено. Переписка с ООО «Новописцовский льнокомбинат» имело место только в январе 2010 года, то есть после установленного законодательством конечного срока для выполнения требований по оборудованию АИИС КУЭ.

Располагая ответом ООО «Красный Октябрь» от 28.10.2008 № 310 об оборудовании точек поставки АИИС КУЭ за счет средств ООО «Энергосетевая компания», и, получив повторное обращение ООО «ЭСК» от 13.01.2009 № 148-12/10 по вопросу необходимости оборудования точек поставки АИИС КУЭ, Ответчиком не выяснялись обстоятельства не оборудования точек АИИС КУЭ по подстанции «Красный Октябрь», доказательств обратному не представлено.

Следовательно, представленная переписка с третьими лицами не характеризует поведение ОАО «Вичугская ГЭС», как направленное на принятие всех необходимых мер и действий для выполнения обязанности по оборудованию точек поставки ООО «ЭСК» системой АИИС КУЭ.

Вместе с тем, расценивая ответы ОАО «Вичугская ГЭС» № 55 от 02.02.2009 и № 208 от 04.04.2008, Комиссия приходит к выводу, что причиной отказа от оборудования точек поставки АИИС КУЭ явилось отсутствие необходимого финансирования по проведению работ, а не действия третьих лиц.

Таким образом, действия ОАО «Вичугская ГЭС», выразившиеся в ущемлении интересов ООО «Энергосетевая компания» путем отказа от оборудования точек поставки средствами измерений, обеспечивающими сбор, обработку и передачу данных коммерческого учета электрической энергии (АИИС КУЭ), приведшие к невозможности ООО «Энергосетевая компания» в срок до 01.01.2010 выполнить требования, предъявляемые к субъектам оптового рынка электрической энергии, касающиеся организации коммерческого учета электрической энергии в точках (группах) поставки, соответствующей зоне деятельности ООО «Энергосетевая компания» в качестве гарантирующего поставщика, являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Отказ ОАО «Вичугская ГЭС» от оборудования точек поставки системами АИИС КУЭ в установленные сроки, не принятие действий для выполнения этой обязанности, привело к изданию РСТ Ивановской области Постановления от 11.05.2010 № 275-э/1 «О лишении статуса гарантирующего поставщика ООО «Энергосетевая компания».

Лишение ООО «ЭСК» статуса гарантирующего поставщика могло привести к ограничению конкуренции на рынке поставки электрической энергии (мощности) с оптового рынка на территории Ивановской области, поскольку по условиям пункта 40 Правил розничных рынков и Постановления от 11.05.2010 № 275-э/1 его зона деятельности присваивалась бы иной организации – ОАО «Ивэнергосбыт».

В частности лишение ООО «Энергосетевая компания» статуса гарантирующего поставщика привело бы к практической монополизации рынка ОАО «Ивэнергосбыт», то есть к возможности единственного гарантирующего поставщика (ОАО «Ивэнергосбыт») в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения электрической энергии на оптовом рынке Ивановской области.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает обязательные для исполнения предписания: в частности о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая позицию ООО «Энергосетевая компания», изложенную в письменных пояснениях от 16.12.2011 № 001-05/410 и № 119-11/8 от 11.01.2012, об отсутствии актуальности на сегодняшний день вопроса по оборудованию точек поставки электрической энергии системами АИИС КУЭ, поскольку сохранен статус ООО «ЭСК» в качестве гарантирующего поставщика, Комиссия считает, что основания для выдачи предписания Ответчику отсутствуют.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 08-30/018 в силу пунктов 1 – 5 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Иных обстоятельств, свидетельствующих о нарушении Ответчиком антимонопольного законодательства, Комиссией не установлено.

Оснований для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства у Комиссии нет.

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», Комиссия

## **РЕШИЛА:**

1. Признать действия ОАО «Вичугская городская электросеть», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на товарном рынке «Услуга по передаче электрической энергии» в географических границах балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства ОАО «Вичугская городская электросеть» на территории г. Вичуги и Вичугского района, повлекшим ущемление интересов ООО «Энергосетевая компания» путем отказа ему в оборудовании точек поставки средствами измерений, обеспечивающими сбор, обработку и передачу данных коммерческого учета электрической энергии (АИИС КУЭ),

приведшие к невозможности ООО «Энергосетевая компания» в срок до 01.01.2010 выполнить требования, предъявляемые к субъектам оптового рынка электрической энергии, касающиеся организации коммерческого учета электрической энергии в точках (группах) поставки, соответствующей зоне деятельности ООО «Энергосетевая компания» в качестве гарантирующего поставщика, что могло привести к устранению конкуренции на рынке поставки электрической энергии (мощности) с оптового рынка на территории Ивановской области, нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание ОАО «Вичугская городская электросеть» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать в связи с урегулированием вопроса по оборудованию точек поставки электрической энергии АИИС КУЭ.

3. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 08-30/018 в силу пунктов 1 – 5 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

4. Передать уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России материалы настоящего дела для принятия решения в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Подписи членов Комиссии

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