

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-18/14-2014  
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«19» марта 2014 г.

г. Пенза

В Пензенское УФАС России поступило заявление ООО «Транснефтьэлектросетьсервис» (далее – ООО «ТЭС») на действия ОАО «МРСК Волги» в лице филиала ОАО «МРСК Волги» – «Пензаэнерго» (410031, г. Саратов, ул. Первомайская, д. 42/44; г. Пенза, ул. Пушкина/ул. Гладкова, д.1/2, ИНН 6450925977) по вопросу отказа от заключения договора передачи электрической энергии.

В ходе рассмотрения поступивших материалов установлено следующее.

ООО «ТЭС» владеет объектами электросетевого хозяйства, расположенные на территории Пензенской области, которые переданы обществу по договору аренды имущества ОАО МН «Дружба» (договор аренды от 01.09.2011 №1023/0302/11).

ООО «ТЭС» письмом от 20.02.2013 г. № 03-02-04/373 обратилось в филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» с просьбой направить в адрес ООО «ТЭС» оферту договора оказания услуг по передаче электрической энергии между сетевыми организациями ООО «ТЭС» и филиалом ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго».

Филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» направило в адрес ООО «ТЭС» договор № 031.03-02.13 от 27.03.2013 г. (далее – Договор).

По условиям указанного договора ООО «ТЭС» обязуется оказывать услуги по передаче электрической энергии и мощности от точек непосредственного и опосредованного присоединения объектов электросетевого хозяйства ООО «ТЭС» к сетям смежных сетевых организаций и ОАО «МРСК Волги», до точек поставки электроэнергии потребителям путем осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих ООО «ТЭС», а ОАО «МРСК Волги» обязуется оплачивать оказанные услуги.

24.04.2013 г. ООО «ТЭС» направило в адрес филиала ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» Договор с Протоколом разногласий от 03.04.2013 г.

Предметом разногласий явились плановые объемы передачи, точки передачи электрической энергии и ряд несущественных разногласий по текстовой части договора.

Разногласия по текстовой части Договора были урегулированы сторонами путем подписания сторонами 28.05.2013 протокола частичного урегулирования разногласий.

Как следует из писем филиала ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» (от 07.03.2013 № МР6/124/ВК/475, от 15.03.2013 № МР6/124/ВК/542, от 26.03.2013 № МР6/124/ЮЗ/210, от 29.03.2013 № МР6/124/ЮЗ/248, от 21.05.2013 № МР6/124/ВК/896, от 28.05.201 № МР6/124/ВК/947, от 30.08.2013 МР6/124/ВК/1741) разногласия в части согласования плановых объемов и точек передачи электроэнергии не согласованы со стороны филиала ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» по следующей причине.

Энергосбытовой организацией, выступающей в интересах потребителя ОАО МН «Дружба», в том числе по вопросам передачи электрической энергии для их нужд, является ООО «Русэнергоресурс».

В целях заключения договора по передаче электроэнергии в объемах и точках передачи, предложенных ООО «ТЭС», необходимо внести изменения в условия договора по передаче электроэнергии №юр/д-07-1366 от 26.11.2007 г., заключенного между филиалом ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» и ООО «Русэнергоресурс» (в части изменения точек отпуска по новым границам балансовой принадлежности энергопринимающих устройств ОАО МН «Дружба» и электрических сетей ООО «ТЭС» в связи с согласованием новых АРБПиЭО) и соответствующих мероприятий перерегистрации групп точек поставки на оптовом рынке электроэнергии.

Из представленных сторонами материалов следует, что в целях урегулирования разногласий по договору оказания услуг по передаче электроэнергии с ООО «ТЭС», филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» неоднократно обращался к ООО «Русэнергоресурс» с предложением предоставить информацию о внесении изменений в договор по передаче электроэнергии №юр/д-07-1366 от 26.11.2007, либо выслать дополнительное соглашение к указанному договору.

Из вышеизложенного следует, что для урегулирования разногласий сторон по договору по передаче единственным основанием не позволившим филиалу ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» согласовать условия договора по передаче электроэнергии с ООО «ТЭС» в части определения планового объема и точек передаче электроэнергии, явилось не внесение изменений в договор по передаче электроэнергии №юр/д-07-1366 от 26.11.2007 со стороны ООО «Русэнергоресурс», заключенный с ОАО «МРСК Волги».

30.09.2013 г. ООО «Русэнергоресурс» направило в филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» подписанное со своей стороны дополнительное соглашение от 24.08.2013 к договору оказания услуг по передаче электроэнергии №юр/д-07-1366 от 26.11.2007 в части определения точек учета электрической энергии в сечении ООО «Русэнергоресурс» (ОАО «МН «Дружба») - филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго».

Изменение условий договора связано с передачей ОАО «МН «Дружба» своих объектов электросетевого хозяйства ООО «ТЭС» и последующим согласованием новых АРБПиЭО.

По условиям указанного дополнительного соглашения ООО «Русэнергоресурс» предложило внести изменения в договор №юр/д-07-1366 от 26.11.2007 по точкам поставки, одновременно предусмотрев данной договорной схемой обязанность ООО «ТЭС» закупать электроэнергию (мощность) в целях компенсации фактических потерь, возникающих при передаче электроэнергии (мощности) по своим сетям у ООО «Русэнергоресурс».

Письмом от 01.11.2013 № МР6/124/2176 филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» сообщил о том, что указанная в дополнительном соглашении схема приобретения ООО «ТЭС» электроэнергии в целях компенсации фактических потерь, возникших при передаче электроэнергии в своих сетях, у ООО «Русэнергоресурс» противоречит пункту 128 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, а

именно, сетевая организация обязана приобретать электроэнергию в целях компенсации фактических потерь у гарантирующего поставщика. Филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» указал, что дополнительное соглашение оставлено филиалом без рассмотрения, до урегулирования вопроса о заключении договора купли-продажи (поставки) электроэнергии в целях компенсации фактических потерь при ее передаче с ООО «ТЭС» в соответствии с требованиями действующего законодательства.

В письме от 01.11.2013 № МР6/124/ВК/2177 филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» сообщил ООО «ТЭС» о несоответствии условия дополнительного соглашения к договору №юр/д-07-1366 от 26.11.2007 в части приобретения ООО «ТЭС» электроэнергии для компенсации фактических потерь у ООО «Русэнергоресурс» пункту 128 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, в связи с чем указанное соглашение оставлено без рассмотрения.

Кроме того, филиал ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» указал, по указанным выше основаниям оставил без рассмотрения направленный со стороны ООО «ТЭС» протокол разногласий от 03.04.2013 к договору на оказание услуг по передаче электроэнергии № 031.03-02.13 от 27.03.2013 г.

Из вышеизложенного следует, что основанием для отказа заключения договора на оказание услуг по поставке электроэнергии с ООО «ТЭС» со стороны филиала ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» послужило не заключение сетевой организацией (ООО «ТЭС») договора купли-продажи электроэнергии в целях компенсации потерь, возникших при ее передаче по сети, с гарантирующим поставщиком.

В период с 01.02.2013 по 31.12.2013 гарантирующим поставщиком в административных границах Пензенской области, за исключением территории, соответствующей зоне деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Оборонэнергосбыт», являлось ОАО «МРСК Волги» (приказ Министерства энергетики РФ от 24.01.2013 № 29).

Согласно пункту 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Как следует из пункта 9 и 36 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила № 861) договор оказания услуг по передаче электроэнергии, заключаемый между смежными сетевыми организациями) является публичным.

Пунктом 36 Правил № 861 сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении договора.

Договоры между смежными сетевыми организациями заключаются в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и законодательством

Российской Федерации об электроэнергетике с учетом особенностей, установленных настоящими Правилами.

В пункте 12 Постановления Правительства № 861 установлены существенные условия должен содержать договор оказания услуг по передаче электроэнергии.

Пунктами 14, 15 указанного Постановления определены права и обязанности потребителя услуг, сетевой организации.

Порядок расчета стоимости фактических потерь электроэнергии установлен пунктом 50 Правил № 861 - размер фактических потерь электрической энергии в электрических сетях определяется как разница между объемом электрической энергии, поставленной в электрическую сеть из других сетей или от производителей электрической энергии, и объемом электрической энергии, потребленной энергопринимающими устройствами, присоединенными к этой сети, а также переданной в другие сетевые организации.

Согласно пункту 51 Правил № 861 сетевые организации обязаны оплачивать стоимость фактических потерь электрической энергии, возникших в принадлежащих им объектах сетевого хозяйства, за вычетом стоимости потерь, учтенных в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке.

При этом, Постановлением Правительства № 861 в качестве обязательного условия заключения договора на оказание услуг по передаче электроэнергии не предусмотрено условие о заключении договора купли-продажи (поставки) электроэнергии для целей компенсации потерь с гарантирующим поставщиком.

Особенности оказания услуг по передаче электроэнергии и оплаты потерь электроэнергии на розничных рынках предусмотрены в главе 9 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее – Правила № 442).

Так, согласно пункту 128 Правил № 442 фактические потери электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, не учтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке, приобретаются и оплачиваются сетевыми организациями, в объектах электросетевого хозяйства которых возникли такие потери, путем приобретения электрической энергии (мощности) у гарантирующего поставщика по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), заключенному в порядке и на условиях, указанных в разделе III настоящего документа. При этом в первую очередь сетевые организации должны приобретать электрическую энергию (мощность) в целях компенсации потерь в объектах электросетевого хозяйства у производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках в отношении квалифицированных генерирующих объектов, подключенных к объектам электросетевого хозяйства сетевых организаций и функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии.

Сетевые организации вправе приобретать и оплачивать фактические потери электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, не учтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке, путем приобретения электрической энергии (мощности) у энергосбытовых (энергоснабжающих)

организаций, указанных в пункте 58 настоящего документа, или у энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций, указанных в пункте 59 настоящего документа, до установленной в этом пункте даты прекращения осуществления деятельности на условиях, определенных в этом пункте.

Согласно пункту 58 гарантирующий поставщик в случае обращения к нему с заявлением о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) в отношении энергопринимающего устройства, продажа электрической энергии (мощности) для которого ранее осуществлялась энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией - участником оптового рынка, приобретающей электрическую энергию (мощность) по границам балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства сетевой организации и осуществляющей поставку электрической энергии (мощности) такой сетевой организации (для целей компенсации потерь в ее объектах электросетевого хозяйства) и потребителям, энергопринимающие устройства которых присоединены к объектам электросетевого хозяйства такой сетевой организации, вправе приобретать электрическую энергию (мощность) у указанной энергосбытовой (энергоснабжающей) организации.

Пунктом 59 Правил № 442 предусмотрено, что энергосбытовая (энергоснабжающая) организация, которая на дату вступления в силу настоящего документа осуществляет продажу приобретенной ею у гарантирующего поставщика электрической энергии (мощности) сетевой организации для целей компенсации потерь электрической энергии в принадлежащих ей объектах электросетевого хозяйства, до 1 июля 2013 г. вправе осуществлять продажу электрической энергии (мощности) такой сетевой организации, а также потребителям, энергопринимающие устройства которых присоединены к объектам электросетевого хозяйства такой сетевой организации, при условии наличия у энергосбытовой (энергоснабжающей) организации заключенных с такой сетевой организацией, потребителями договоров, обеспечивающих продажу им электрической энергии (мощности).

По смыслу указанной нормы Правил № 442 сетевые организации могут приобретать электроэнергию для компенсации потерь, а, следовательно, заключать договор купли-продажи электроэнергии со следующими хозяйствующими субъектами:

- гарантирующим поставщиком;

- энергосбытовой организацией – участником оптового рынка, приобретающей электрическую энергию (мощность) по границам балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства сетевой организации и осуществляющей поставку электрической энергии (мощности) такой сетевой организации (для целей компенсации потерь в ее объектах электросетевого хозяйства) и потребителям, энергопринимающие устройства которых присоединены к объектам электросетевого хозяйства такой сетевой организации;

- энергосбытовой организацией – которая на дату вступления в силу настоящего документа осуществляет продажу приобретенной ею у гарантирующего поставщика электрической энергии (мощности) сетевой организации для целей компенсации потерь электрической энергии в принадлежащих ей объектах электросетевого хозяйства, до 1 июля 2013 г.

Как следует из письма от 06.11.2013 № 5948-01 ООО «Русэнергоресурс» является участником оптового рынка, приобретающим электрическую энергию (мощность) по границам балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства ООО «ТЭС», осуществляющим поставку электрической энергии (мощности) ООО «ТЭС» в целях компенсации потерь и потребителю (ОАО «МН «Дружба»), энергопринимающие устройства которого присоединены к объектам электросетевого хозяйства ООО «ТЭС».

Таким образом, Правила № 442 не содержат условие о необходимости заключения договора купли-продажи электроэнергии для компенсации потерь исключительно с гарантирующим поставщиком.

Из вышеизложенного следует, что отсутствие заключенного договора на поставку электроэнергии для целей компенсации потерь электрической энергии в сетях сетевой организации с гарантирующим поставщиком, не может являться основанием для отказа в заключении договора на оказание услуг по передаче электрической энергии, заключаемого между смежными сетевыми организациями.

ОАО «МРСК Волги» осуществляет деятельность по передаче электрической энергии на территории Пензенской области (ОКВЭД 40.10.2).

Частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» предусмотрено, что услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, в соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции ОАО «МРСК Волги» занимает доминирующее положение на товарном рынке по передаче электрической энергии в границах присоединенных сетей на территории Пензенской области.

Действия филиала ОАО «МРСК Волги» - «Пензаэнерго» по отказу в заключении договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ООО «ТЭС» привело к затягиванию процесса утверждения тарифа на передачу электрической энергии для ООО «ТЭС», к невозможности осуществления ООО «ТЭС» деятельности по передаче электрической энергии потребителям в границах принадлежащих ему сетей, что повлекло ущемление интересов ООО «ТЭС».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г.

№ 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 экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также 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.

Таким образом, в действиях ОАО «МРСК Волги» усматриваются признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в экономически, технологически не обоснованном уклонении (отказе) от заключения договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ООО «ТЭС».

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ОАО «МРСК Волги», выразившихся в экономически, технологически не обоснованном уклонении (отказе) от заключения договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ООО «ТЭС», признаков нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые повлекли ущемление интересов ООО «ТЭС», Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает ОАО «МРСК Волги» о необходимости прекращения в срок до «04» апреля 2014 г. указанных действий путем:

- прекращения предъявления в качестве обязательного условия для заключения договора на оказание услуг по передаче электроэнергии № 031.03-02.13 от 27.03.2013 г. требования о заключении ООО «ТЭС» договора купли-продажи (поставки) электроэнергии в целях компенсации потерь, возникших при ее передаче, с гарантирующим поставщиком.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, приложив подтверждающие документы.

В силу части 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.