РЕШЕНИЕ
по делу № 10-01-10-04/121
о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена " 28 " мая 2010 г.
В полном объеме решение изготовлено " 11 " июня 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказом руководителя Волгоградского УФАС от 31.03.2010 г. № 97, в составе:
- заместителя руководителя - начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
- государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
- государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
при участии в заседании:
председателя ДНТ "Труд"(протокол),
представителя ДНТ "Труд" (доверенность),
представителя МУП "Волжский Энергосбыт" (доверенность),
представителя МКП "Волжские межрайонные электросети"(доверенность),
рассмотрев дело № 10-01-10-04/121 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ДНТ "Труд", расположенного по адресу: Волгоградская область, г. Волжский, о. Зеленый ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

15 сентября 2009 года в Управление Федеральной Антимонопольной службы по Волгоградской области поступило заявление гражданина У.А.В. (вх. № 5641) о неправомерный действиях ДНТ "Труд", выразившихся в требовании оплаты потерь электрической энергии.
В собственности У.А.В. находится земельный участок.
У.А.В. до 2007 года был членом дачного некоммерческого товарищества "Труд" (далее ДНТ "Труд"). 2 сентября 2007 года заявитель был исключен из ДНТ "Труд" (протокол собрания СНТ "Труд").
29 ноября 2007 года У.А.В. обратился к Управлению Архитектуры и градостроительства Администрации города Волжского с заявкой на получение разрешения на присоединение к системам электроснабжения. В этот же день Управление Архитектуры и градостроительства Администрации города Волжского обратилось в МУП "ВМЭС" с просьбой выдать технические условия для выполнения проектных работ по энергоснабжению садового дома.
15 января 2008 года МУП "ВМЭС" сообщило У.А.В., что "энергоснабжение дачных участков всех потребителей СНТ "Труд" является обязанностью правления СНТ "Труд"".
В период с 24.10.2008 года по 27.10.2008 года государственным инспектором Ростехнадзора было проведено внеплановое мероприятие по контролю технического состояния линии электропередачи Ф-1 ТП-123 ДНТ "Труд".

В соответствии с Актом-предписанием Ростехнадзора № 847/1002-р от 27.10.2008 года электроснабжение дачного участка У.А.В. осуществляется от ВЛ-04, кВ № 1 ТП № 123. ТП № 123 принадлежит сетевой организации МУП "ВМЭС".
23 апреля 2008 года между СНТ "Труд" и У.А.В. был заключен договор № 114 о снабжении электрической энергией бытового абонента. По данному договору СНТ "Труд" (передающая организация) обязалось передавать У.А.В.(абоненту) электроэнергию, а абонент оплачивать электроэнергию по тарифам, утвержденным Региональной энергетической комиссией по Волгоградской области.
Между СНТ "Труд" и МУП "ВМЭС" 19.07.2007 года был заключен договор энергоснабжения № 200140, по которому МУП "ВМЭС" выступало поставщиком электрической энергии, а СНТ "Труд" потребителем электрической энергии.
2 июля между СНТ "Труд" и МУП "Волжский Энергосбыт" было подписано соглашение о расторжении договора № 200140 от 19.07.2007 года в связи с заключением договора энергоснабжения № 200140 от 02.07.2009 года. По договору от 02.07.2009 года МУП "Волжский энергосбыт" выступает гарантирующим поставщиком электрической энергии, а ДНТ "Труд" покупателем электрической энергии. Данный договор не предусматривал право ДНТ "Труд" передавать электрическую энергию иным абонентам, в рамках договора на энергоснабжение, заключенного между ДНТ "Труд" и иными потребителями электрической энергии.
На заседании Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссии) представители сторон пояснили:
1) У.А.В.: "Я поддерживаю свое заявление. Считаю, действия ДНТ "Труд" по требованию с меня потерь электрической энергии в сетях ДНТ "Труд" незаконным. Я должен оплачивать потребленную электрическую энергию по тарифам, которые установило УРТ Администрации Волгоградской области".
2) Представитель ДНТ "Труд": " 02.09.2007 года гражданин У.А.В. за систематическую неуплату членских, целевых взносов и других обязательных платежей по решению собрания членов товарищества был исключен из членов. Законность и обоснованность его исключения из членов товарищества подтверждено решением Волжского городского суда от 11.02.2009 года. В силу ст. 8 ФЗ "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан" гражданин У.А.В. с момента исключения его из членов товарищества ведет дачное хозяйство в индивидуальном порядке. Граждане, ведущие дачное хозяйство в индивидуальном порядке, вправе пользоваться объектами общего пользования товарищества за плату на условиях договоров, заключенных с товариществом в письменной форме в порядке, определенном общим собранием членов ДНТ "Труд". ДНТ "Труд" является некоммерческой организацией, учрежденной гражданами на добровольных началах, для содействия её членам в решении общих задач ведения дачного хозяйства и не преследует цели извлечения прибыли от своей деятельности."
3) Представитель МУП "Волжский Энергосбыт": "Между МУП "Волжский Энергосбыт" и ДНТ "Труд" заключен договор энергоснабжения № 200140 от 02.07.2009 года, по которому ДНТ "Труд" выступает в качестве потребителя электрической энергии. Договор энергоснабжения с гражданином У.А.В. не заключался, ввиду того, что указанный гражданин не обращался с соответствующим заявлением в МУП "Волжский Энергосбыт" Договор, заключенный между ДНТ "Труд" и У.А.В., противоречит действующему

законодательству, так как ДНТ "Труд" не может выступать в качестве гарантирующего поставщика..
4) Представитель МКП "ВМЭС": "ДНТ "Труд" надлежащим образом присоединено к сетям МКП "ВМЭС". Сведений о присоединении электроустановки У.А.В. к сетям ДНТ "Труд" у нашей организации не имеется. Заключенный договор между ДНТ "Труд" и У.А.В. не носит характера компенсационных выплат для ДНТ "Труд" за использование инфраструктуры товарищества. Данный договор является договором энергоснабжения, в то время как ДНТ "Труд" не обладает правом в силу закона заключать такого рода договоры."
Рассмотрев доводы сторон и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам:
В соответствии с ч.1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № ФЗ-135 "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.
Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):
1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;
2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.
В соответствии с п. 5 ст. 4 ФЗ-135 "О защите конкуренции" хозяйствующим субъектом признаются: индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а так же некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.
При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что гражданин У.А.В. оплачивал потребленную энергию в 2009 году размере 1,47 рублей за 1 кВт электроэнергии, что соответствовало тарифу, установленному Управлением по региональным тарифам Администрации Волгоградской области в Постановлении № 41/1 от 10.12.2008 года на 2009 год.
ДНТ "Труд" в рамках заключенного с гражданином У.А.В. договора о снабжении электрической энергией бытового абонента от 23.04.2008 года планировало получать доход с каждого переданного кВт электрической энергии в размере 1 рубля (уведомление ДНТ "Труд" 01.08.2009 года).
Таким образом, в рассматриваемых отношения ДНТ "Труд" выступает в качестве хозяйствующего субъекта.

Согласно п. 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ № 861 от 27.12.2004 г.) собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.
Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.
Таким образом, ДНТ "Труд" в данных отношениях выполняет функции сетевой организации.
В соответствии с п. 5. ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.
Субъектом естественной монополии в соответствии с аб.3 ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 (в ред. 25.12.2008 г.) года № 147-ФЗ "О естественных монополиях" (далее - Закон о естественных монополиях) признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.
В ст. 4 Закона о естественных монополиях перечислены сферы деятельности субъектов естественных монополий, к которым в частности относятся услуги по передаче электрической энергии.
Сетевой организацией, в соответствии с аб. 8 п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ № 861 от 27.12.2004 г.), признается организация, владеющая на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такая организация оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляет в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.
В собственности ДНТ "Труд" находятся ТП КТП-565, 7 воздушных линий электропередачи ВЛ- кВ и ВЛ-0,4кВ, 1 кабельная линия КЛ-0,4 кВ (письмо МКП "ВМЭС" № 01/1381 от 21.05.2010 года, Журнал основных средств ДНТ "Труд", письмо МУП "Волжский Энергосбыт" № 01/1427 от 04.05.2010 года).
С учетом вышеизложенного, выполняя функции сетевой организации по отношению к гражданину У.А.В., ДНТ "Труд" обладает в силу закона доминирующим положением на рынке передачи электрической энергии в границах электрических сетей находящихся в собственности ДНТ "Труд".
Комиссия Управления по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о том, что ДНТ "Труд" занимает доминирующие положение на рынке передачи электрической энергии в границах электрических сетей находящихся в собственности ДНТ "Труд".
Однако в действиях ДНТ "Труд" на момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства отсутствует факт нарушения п. 6 Правил

недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, ввиду отсутствия у гражданина У.А.В. заключенного договора энергоснабжения с надлежащим лицом, уполномоченным в соответствии с действующим законодательством заключать договоры купли-продажи электрической энергии. Переток электрической энергии может осуществляться только в рамках указанного выше договора, который у заявителя отсутствует. Отсутствие нарушения п. 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг ведет к отсутствию в действиях ДНТ "Труд" нарушения ч. 1 ст. 10 ФЗ "О защите конкуренции", а именно злоупотребления доминирующим положением хозяйствующего субъекта, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.
Как видно из материалов дела, между СНТ "Труд" и МУП "ВМЭС" 02.07.2009 года был заключен договор энергоснабжения № 200140, по которому МУП "Волжский энергосбыт" выступает гарантирующим поставщиком электрической энергии, а ДНТ "Труд" покупателем электрической энергии. Данный договор не предусматривает право ДНТ "Труд" передавать электрическую энергию иным абонентам в рамках договора на энергоснабжение, заключенного между ДНТ "Труд" и иными потребителями электрической энергии.
В соответствии с п.4 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии (утв. Постановлением Правительства № 530 от 31.08.2006) продажа электрической энергии (мощности) на розничных рынках по регулируемым ценам (тарифам) осуществляется в объемах, соответствующих определяемым в соответствии с Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода и разделом X настоящих Правил объемам покупки электрической энергии (мощности) по регулируемым ценам (тарифам) гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими организациями и энергосбытовыми организациями, поставляющими электрическую энергию, в том числе для снабжения граждан-потребителей, использующих электрическую энергию для бытового потребления (далее - граждане-потребители).
Таким образом, в качестве поставщика электрической энергии закон предусматривает только гарантирующих поставщиков, энергоснабжающие организации и энергосбытовые организации.
Гарантирующим поставщиком, в соответствии с ст. 3 ФЗ-35 "Об электроэнергетике", признается коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.
В соответствии с ст. 1 ФЗ-41 "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в РФ" энергоснабжающей организацией является хозяйствующий субъект, осуществляющий продажу потребителям произведенной или купленной электрической и (или) тепловой энергии.
Энергосбытовыми организациями, в с ст. 3 ФЗ-35 "Об электроэнергетике", признаются организации, осуществляющие в качестве основного вида деятельности продажу другим лицам произведенной или приобретенной электрической энергии.
Таким образом, ДНТ "Труд" не имеет законных оснований осуществлять поставку электрической энергии для У.А.В.(не являющегося членом ДНТ "Труд") в рамках договора о снабжении электрической энергией бытового абонента № 114 от

23.04.2008 года, так как не относится к категориям организаций уполномоченных в соответствии с действующим законодательством осуществлять поставу электрической энергии. Данный договор противоречит действующему законодательству.
В соответствии со ст. 6 Федерального Закона №36-ФЗ от 26.03.2003 года "Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об электроэнергетике" запрещается с 1 апреля 2006 года юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям совмещать деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, а с даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группам лиц и аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка.
В соответствии с п. 5.3.1.10 Положение о Федеральной антимонопольной службе (утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 331) федеральная антимонопольная служба осуществляет контроль за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а с д+аты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группами лиц и аффилированными лицами в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, включая контроль за соблюдением особенностей функционирования хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность в области электроэнергетики преимущественно для удовлетворения собственных производственных нужд, установленных законодательством Российской Федерации.
Заключение договора о снабжении электрической энергией бытового абонента № 114 от 23.04.2008 с гражданином У.А.В. нарушает ст. 6 ФЗ "Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об электроэнергетике".
На основании изложенного и 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 ДНТ "Труд" нарушившим ст. 6 Федерального Закона №36-ФЗ от 26.03.2003 года "Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об электроэнергетике".
2. Выдать ДНТ "Труд" предписание об устранении нарушения ст. 6 Федерального Закона №36-ФЗ от 26.03.2003 года "Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием

Федерального закона "Об электроэнергетике".