

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЙ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

23 сентября 2009г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: Председателя комиссии: Р.Ф. Саяхутдиновой – и.о. заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Н.Н. Борисова – начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, О.А. Юртаевой – главного государственного инспектора отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ; М.С. Шайхутдинова – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ; А.И. Хамидуллиной – специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ рассмотрев дело № А-171/10-09 руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 23 сентября 2009г. по делу № А-171/10-09 о нарушении МУП «Илишевское ЖКХ» (452260, Россия, Республика Башкортостан, Илишевский район, с. Верхнеяркеево, ул. Худайбердина, д. 4) пунктов 3, 4, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

МУП «Илишевское ЖКХ» (452260, Россия, Республика Башкортостан, Илишевский район, с. Верхнеяркеево, ул. Худайбердина, д. 4) с момента (дня) получения данного Предписания прекратить и не допускать впоследствии нарушения пунктов 3, 4, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Для устранения нарушений пунктов 3, 4, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» МУП «Илишевское ЖКХ» в срок до 01.10.2009г. совершить следующие действия:

- прекратить нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, путем создания условий исключающих препятствие доступу на рынок электроснабжения другим хозяйствующим субъектам (отозвать письмо №142 от 31.03.2009г., в части требований предоставления следующих документов: 1. Техническое условие на подключение к электрическим сетям. 2. Проектную документацию. 3. Отпуск мощности. 4. Разрешение органов Госэнергонадзора. 5. Договора на электроснабжение). О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 15.11.2009г.

РЕШЕНИЕ

Результивная часть решения оглашена 23 сентября 2009г.

Решение в полном объеме изготовлено 07 октября 2009г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: Р.Ф. Саяхутдиновой – и.о. заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Н.Н. Борисова – начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, О.А. Юртаевой – главного государственного инспектора отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ; М.С. Шайхутдинова – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ; А.И. Хамидуллиной – специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ рассмотрев дело № А-171/10-09 по признакам нарушения МУП «Илишевское ЖКХ» (452260, Россия, Республика Башкортостан, Илишевский район, с. Верхнеяркеево, ул. Худайбердина, д. 4) пунктов 3, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон №135), в присутствии представителей:

ЗАО «ИнтерВал» - Н.Е. Гарифуллиной, доверенность без № от 27.08.2009г.;

МУП «Илишевское ЖКХ», юриконсульт Р.Я. Гарифуллин, доверенность №13 от 16.04.2009г.;

ООО «ЭСКБ» - начальник юридической службы Л.Т. Фархутдинова, доверенность №007/002 от 11.01.2009г.;

ООО «Уют» - юриконсульт Р.Я. Гарифуллин, доверенность №1 от 01.06.2009г.; мастер электрических сетей Х.Х. Давлетшин, доверенность №4 от 22.09.2009г.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило заявление директора ЗАО «ИнтерВал» (далее также – Заявитель), на действия МУП «Илишевское ЖКХ» (далее также – Ответчик). Как следует из заявления МУП «Илишевское ЖКХ» препятствовал Заявителю выходу на рынок электроснабжения, навязывал договор о техническом обслуживании балансового участка ВЛ-10 кВ и трансформаторной подстанции.

К заявлению приложены, в частности, следующие подтверждающие документы: договор электроснабжения №3681, переписка, договор о техническом обслуживании балансового участка ВЛ-10 кВ и трансформаторной подстанции от 08 апреля 2009г. (подписан только МУП «Илишевское ЖКХ»).

Отделом естественных монополий и финансовых рынков, при рассмотрении данного заявления направлены запросы 5/4219 от 28.05.2009г., 5/4220 от 28.05.2009г. в адрес ЗАО «ИнтерВал» и МУП «Илишевское ЖКХ». Запрошенные документы и информация представлены.

Проанализировав поступившую с заявлением и поступившую в ответ на запросы УФАС по РБ информацию и документы, возбуждено дело №А-171/10-09 по признакам нарушения антимонопольного законодательства (п.п. 3, 9 ч. 1 ст. 10 Закона №135) в отношении МУП «Илишевское ЖКХ».

Из документов представленных с заявлением, представленных Заявителем и Ответчиком, на запросы УФАС по РБ усматривается следующее.

В соответствии с п. 1.2. договора электроснабжения №3681 без указания числа, заключенного между ЗАО «ИнтерВал» и ОАО «Башкирэнерго»: «Точки поставки электрической энергии (мощности) Потребителю находятся на границе балансовой принадлежности, определенной в «Акте разграничения балансовой принадлежности электроустановок и сооружений и эксплуатационной ответственности сторон» между Потребителем и Сетевой организацией: МУП «Илишевское ЖКХ», согласованном с Гарантирующим поставщиком».

Таким образом, МУП «Илишевское ЖКХ» обеспечивает переток электрической энергии до объектов электросетевого хозяйства ЗАО «ИнтерВал».

В силу технологических оснований реализации товара, а именно: сложившихся схем электроснабжения, наличия технологического присоединения энергопринимающих установок оказание услуги по передаче электроэнергии (беспрепятственный переток электрической энергии) осуществляется в условиях отсутствия конкуренции.

В соответствии с положениями статьей 4 Федерального закона №147-ФЗ от 17.08.1995г. «О естественных монополиях» (далее также – Закон №147) услуги по передаче электрической энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 5 Закона №135, доминирующим положением 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) устранить с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Сопоставляя понятие естественной монополии, закрепленной в Законе №147 и понятие доминирующего положения, закрепленного Законом №135 следует, что субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке.

Таким образом, МУП «Илишевское ЖКХ» является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии. Указанное позволяет сделать вывод, что МУП «Илишевское ЖКХ» имеет доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии (перетоку электрической энергии) по кругу потребителей и соответственно является субъектом правонарушения. На субъекты естественных монополий распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Данное утверждение основано, помимо прочего, на разъяснениях изложенных в последнем абзаце пункта 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2008 г. №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», в соответствии с которым: «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)».

Как следует из материалов дела 29.03.2009г. произошло отключение подачи электроэнергии универмага принадлежащего на праве собственности ЗАО «ИнтерВал» (здание универмага находится по адресу с. Верхнеяркеево, ул. Коммунистическая, 25). ЗАО «ИнтерВал» 30.03.2009г. направил письмо №1174-Н от 30.03.2009г. МУП «Илишевское ЖКХ» с просьбой о предоставлении информации о причинах отключения электроэнергии. ЗАО «ИнтерВал» 30.03.2009г. направил письмо 1176-Н в адрес главы администрации Илишевского района с просьбой, в частности «принять срочные меры в отношении Илишевского ЖКХ отказывающегося исполнять заявку (вх. №43 от 30.03.2009г.) нашего предприятия на подключение электричества к нашему зданию по ул. Коммунистическая, 25». В письме №137 от 30.03.2009г. направленного МУП «Илишевское ЖКХ» в адрес ЗАО «ИнтерВал» сообщалось, «что трансформаторная подстанция 4012 находящаяся на балансе ЗАО «ИнтерВал» вышел из строя разрядник вентильный типа РВО – 10 Н, который привел к аварийному отключению фидера 20-04 и неудобство физическим и юридическим лицам села Верхнеяркеево Илишевского района». Вместе с тем в материалах дела содержится письмо №142 от 31 марта 2009г. из которого следует, что после произошедшей внештатной ситуации, подача электроэнергии будет возобновлена только после представления документов, согласно перечня, а именно: техническое условие на подключение к электрическим сетям, проектную документацию, отпуск мощности, разрешение органов госэнергонадзора, договора энергоснабжения. Требование, как изложено в письме выставлено в соответствии с гл. 1.3 п.п. 1.3.2., 1.3.11. Правил эксплуатации электроустановок потребителей. Также сообщается, что, на заявку от 30 марта 2009г. (вх. №43 от 30.03.2009г.) направлен сметный расчет.

Данное требование является препятствием для выхода ЗАО «ИнтерВал» на рынок электроснабжения, так как Правилами эксплуатации электроустановок потребителей данная процедура предусмотрена для новых или реконструированных электроустановок и пусковых комплексов.

В материалах дела имеется письмо, исх. №06-25/211 от 14.05.2009г., (ответ на обращение ЗАО «ИнтерВал, исх. №1215-Н от 08.04.2009г.) Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору, в котором в частности сообщается: «В связи с изложенным, действующее законодательство не устанавливает обязанность проведения мероприятий по технологическому присоединению (технологическому осмотру) ранее присоединенных энергопринимающих устройств. Здание универмага и трансформаторная подстанция (ТП 4012) был приобретены ЗАО «ИнтерВал» в собственность уже присоединенными к электрическим сетям и имелся заключенный в установленном порядке договор электроснабжения с ОАО «Башкирэнерго».

Комиссией УФАС по РБ установлено, что подключение объекта к электроснабжению было произведено 03.04.2009г. (заявления арендаторов поданные на имя генерального директора ЗАО «ИнтерВал», вх. №№ 492-1, 492-2, 492-03, 492-4, 492-5, 492-6, 492-7, 492-8 от 04.04.2009г.), на работу по устранению неполадки было затрачено 1 час 50 минут (наряд-допуск №5), на включение трансформатора затрачено 30 минут (наряд-допуск №6).

Тем самым, своими действиями МУП «Илишевское ЖКХ» нарушило нормы Федерального закона от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ «Об электроэнергетике», положения п. 113 Постановления Правительства РФ от 31 августа 2006г. N530 «Об утверждении Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики», положения п. 43 Постановления Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 861 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг».

По информации представленной Заявителем (письмо №1479-Н от 17.06.2009г.) ЗАО «ИнтерВал» имеет необходимый договор на техническое обслуживание электроустановок, в т.ч. и ТП4012, заключенный с ООО «ТОК-мастер», имеющее все необходимые лицензии (в материалы дела представлен соответствующий договор №У-09/18 от 01.04.2009г.).

Также своими действиями МУП «Илишевское ЖКХ» увеличило срок неисполнения условий договора № 107/505/45-3 от 08.05.2008г. оказания услуг по передаче электрической энергии заключенного с ОАО «Башкирэнерго».

В процессе рассмотрения дела Комиссия УФАС по РБ пришла к выводу о том, что в действиях МУП «Илишевское ЖКХ» содержится также нарушение п. 4 ч. 1 ст. 10 Закона №135.

В настоящее время (при рассмотрении дела Комиссией УФАС по РБ) оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляет ООО «Уют», соответствующий договор № 107/505/45-31 от 01.06.2009г., заключен с ОАО «Башкирэнерго», в связи с чем, ООО «Уют» было привлечено к рассмотрению данного дела в качестве заинтересованного лица.

Таким образом, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод о том, что МУП «Илишевское ЖКХ» нарушено требование п.п. 3, 4, 9 ч. 1 ст. 10 Закона №135, а именно:

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);
- экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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;
- создание препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

На основании вышеизложенного Комиссией УФАС по РБ установлено:

в действиях МУП «Илишевское ЖКХ» содержится нарушение пунктов 3, 4, 9 части 1 статьи 10 Закона №135.

С учетом вышеизложенного, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод, что оснований для прекращения рассмотрения дела исходя из сложившихся правоотношений не имеется.

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»

Р Е Ш И Л А:

1. Признать МУП «Илишевское ЖКХ» (452260, Россия, Республика Башкортостан, Илишевский район, с. Верхнеяркеево, ул.

Худайбердина, д. 4) нарушившим пункты 3, 4, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать МУП «Илишевское ЖКХ» Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. МУП «Илишевское ЖКХ» с момента (дня) получения Предписания устранить нарушения требований пунктов 3, 4, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» совершив следующие действия:

- прекратить нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, путем создания условий исключающих препятствие доступу на рынок электроснабжения другим хозяйствующим субъектам (отозвать письмо №142 от 31.03.2009г., в части требований предоставления следующих документов: 1. Техническое условие на подключение к электрическим сетям. 2. Проектную документацию. 3. Отпуск мощности. 4. Разрешение органов Госэнергонадзора. 5. Договора на электроснабжение).

4. Передать материалы дела должностному лицу УФАС по РБ для привлечения МУП «Илишевское ЖКХ» к административной ответственности в соответствии с статьей 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.