

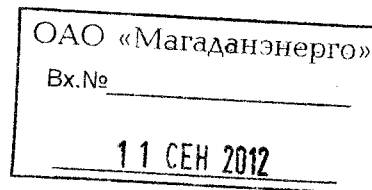


**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Магаданской области**

ул. Портовая, 8, г. Магадан, 685000
тел. (4132) 60-71-88, факс (4132) 62-77-74
e-mail: to49@fas.gov.ru;
www.magadan.fas.gov.ru

15.09.2012 г. № 01-10/2272
На № _____ от _____

ОАО «Магаданэнерго»
Ул. Советская, д.24, г. Магадан,
685000.



РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «06» сентября 2012г.
В полном объеме решение изготовлено «10» сентября 2012г.

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии Задорожного В.Г. – руководителя управления; членов Комиссии: Кашу Е.В. – главного специалиста-эксперта управления, Калининой Л.Б. – ведущего специалиста-эксперта управления, Коноваловой Н.Н. – ведущего специалиста-эксперта управления, рассмотрев дело № 03-10/6-2012 по признакам нарушения ОАО «Магаданэнерго» (г. Магадан, ул. Советская, 24) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции), в присутствии представителей:

заместителя генерального директора по сбыту энергии, директора филиала «Магаданэнергосбыт» Огинского И.А. (доверенность № 162 от 20.12.2011г.), начальника юридического отдела филиала «Магаданэнергосбыт» Кузнецова Р.А. (доверенность № 151 от 14.12.2011г.), начальника Департамента правового обеспечения ОАО «Магаданэнерго» Мурашкина А.В. (доверенность № 10 от 13.01.2012 г.); заместителя начальника Департамента правового обеспечения-начальника отдела судебной практики ОАО «Магаданэнерго» Новикова Р.О. (доверенность № 29 от 25.03.2012г.)

УСТАНОВИЛА:

Инспекцией Магаданского УФАС России, на основании приказа от 22.03.2012 за №01-12/34, была проведена плановая проверка ОАО энергетики и

электрификации «Магаданэнерго» (далее – ОАО «Магаданэнерго», Общество), включая проверку филиала «Магаданэнергосбыт» ОАО «Магаданэнерго» (далее – Филиал), на предмет соблюдения требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции), Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях), по результатам которой установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На основании докладной записки от 13.06.2012 и заключения внутриведомственной правовой экспертизы от 13.06.2012 издан приказ Магаданского УФАС России о возбуждении дела № 01-10/4-2012. Определением от 14.06.2012 № 66 дело назначено к рассмотрению на 29.06.2011 на 10 час. Определением от 27.06.2012 № 70 внесены изменения в определение № 66 о назначении дела на 17.07.2012 на 10 час.

17.07.2012 при рассмотрении дела Комиссия Магаданского УФАС России, руководствуясь частью 1 статьи 47.1 Закона о защите конкуренции, в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела выделила в отдельное производство дело по признакам нарушения ОАО «Магаданэнерго» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части несоблюдения нормативных правовых актов при оказании услуг технологического присоединения к электрическим сетям и при поставке тепловой энергии. Приказом теруправления от 17.07.2012 № 01-12/78 возбуждено дело № 03-10/6-2012 по признакам нарушения ОАО «Магаданэнерго» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей Общества, Комиссия установила следующее.

В соответствии с Уставом общество осуществляет следующие основные виды деятельности:

- производство электрической и тепловой энергии;
- передача электрической и тепловой энергии;
- передача тепловой энергии по магистральным сетям;
- сбыт электрической и тепловой энергии;
- эксплуатация энергетических объектов, не находящихся на балансе Общества, по договорам с собственниками данных энергетических объектов;
- монтаж, наладка и ремонт электротехнического и теплоэнергетического оборудования;
- оказание услуг по реализации энергии энергоснабжающим организациям;
- оказание услуг по сбору средств с населения за оказанные коммунальные услуги населению;
- деятельность по эксплуатации электрических и тепловых сетей и др. виды деятельности.

Согласно положению о филиале «Магаданэнергосбыт» (далее – филиал) основной целью деятельности филиала является сбор денежных средств за отпущенную Обществом электро-теплоэнергию и подпиточную воду. Филиал осуществляет следующие виды деятельности: сбыт электро-теплоэнергии и подпиточной воды, поверку и эксплуатацию приборов учета электро-

теплоэнергии и подпиточной воды и иные виды деятельности, не противоречащие Уставу Общества и не запрещенные законодательством РФ.

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

К услугам, представляемым ОАО «Магаданэнерго» в состоянии естественной монополии в топливно-энергетическом комплексе, в соответствии со статьей 4 Закона о естественных монополиях, относится услуга по передаче электрической энергии.

Решением МАП России от 19.12.1995 № 128/8 ОАО «Магаданэнерго» включено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе по услуге по передаче электрической энергии и (или) тепловой энергии.

Приказом Магаданского УФАС России от 30.03.2011 № 12/31/49 ОАО «Магаданэнерго» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов по производству, передаче и сбыту электрической энергии по распределительным сетям в границах балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Магаданэнерго» в г. Магадане, Ольском, Хасынском, Тенькинском, Ягоднинском, Среднеканском, Сусуманском районах с долей свыше 50%.

Согласно статье 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) под услугой по передаче электрической энергии понимается комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями.

Технологическое присоединение к электрическим сетям оказываются непосредственно с целью обеспечения возможности последующей передачи электрической энергии для потребителей, следовательно, услуга по технологическому присоединению является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии, которая в свою очередь отнесена к сфере деятельности субъекта естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, положение ОАО «Магаданэнерго» на рынке услуг по технологическому присоединению за 2009-2010гг., находящегося в состоянии естественной монополии, является доминирующим.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещается действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться

недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В силу части 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

Согласно части 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В соответствии со статьей 426 ГК РФ договоры на тепло- и электроснабжение являются публичными и на них распространяются нормы статей 539-548 ГК РФ. В соответствии с частью 2 статьи 426 ГК РФ цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Договоры технологического присоединения.

Согласно абзацу 2 части 1 статьи 26 Закона об электроэнергетике технологическое присоединение осуществляется на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом. Указанный договор является публичным.

В соответствии с абзацами 4, 7 части 1 статьи 26 Закона об электроэнергетике порядок технологического присоединения, утверждаемый Правительством Российской Федерации, устанавливает правила заключения и исполнения договоров об осуществлении технологического присоединения, в том числе существенные условия такого договора.

Согласно пункту 16 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 (в ред. Постановления Правительства РФ от 21.04.2009 N 334, (далее - Правила технологического присоединения), договор должен содержать следующие существенные условия, включая положение об ответственности сторон за несоблюдение установленных договором и настоящими Правилами сроков исполнения своих обязательств, в том числе: право заявителя в одностороннем порядке расторгнуть договор при нарушении сетевой организацией сроков технологического присоединения, указанных в договоре; обязанность одной из сторон договора при нарушении ею сроков осуществления мероприятий по технологическому присоединению уплатить другой стороне в течение 10 рабочих дней с даты наступления просрочки неустойку, рассчитанную как произведение 0,014 ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, установленной на дату заключения договора, и общего размера платы за технологическое присоединение по договору за каждый день просрочки.

В договор от 23.09.2010 № 1065/20-2010, заключенный между ОАО «Магаданэнерго» и ОАО «Рудник имени Матросова» (Заказчик); договор от 27.08.2009 № 1040/23-2009, заключенный между ОАО «Магаданэнерго» в лице филиала «Центральные электрические сети» и ОАО «Золоторудная компания Павлик» (Заказчик); договор от 23.10.2009 № 1197/18-2009, заключенный между ОАО «Магаданэнерго» в лице филиала «Западные электрические сети» и ОАО «Теплоэнергосервис» (Заказчик), предметом которых является технологическое присоединение энергопринимающих устройств к электрическим сетям, в нарушение пункта 16 Правил технологического присоединения ОАО «Магаданэнерго» не включило существенное условие об ответственности сторон за несоблюдение установленных договором и указанными Правилами сроков исполнения своих обязательств.

Частью 1 статьи 10 Закона о конкуренции запрещается действие занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц

Таким образом, действиями ОАО «Магаданэнерго», выразившимися в невключении в 2009-2010 гг. в договоры технологического присоединения существенных условий, предусмотренных Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащим сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства от 27.12.2004 № 861, нарушены требования части 1 статьи 10 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что является злоупотреблением доминирующим положением хозяйствующего субъекта на товарном рынке.

На заседании Комиссии представители ОАО «Магаданэнерго» согласились с указанным нарушением и пояснили, что при проверке исследовались договоры, которые на сегодняшний день исполнены, и внести в них соответствующие изменения не представляется возможным. В настоящее время предприняты меры по недопущению в дальнейшем нарушения. В подтверждение сказанного представлены копия Приказа 05.09.2012 № 194 «Об утверждении типовых договоров технологического присоединения» с приложениями типовых договоров технологического присоединения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение, Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Договоры на теплоснабжение.

Согласно статье 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или

соглашением сторон. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Порядок расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 № 294 (в ред. Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 № 816), является нормативным правовым актом, условия которого при заключении договора носят императивный характер, обязательный для сторон.

Согласно пункту 2 Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 № 294 (в ред. Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 № 816) оплата потребителями тепловой энергии на территории Российской Федерации осуществляется в следующем порядке:

-35 процентов плановой общей стоимости тепловой энергии, потребляемой в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до 18-го числа этого месяца;

-50 процентов плановой общей стоимости тепловой энергии, потребляемой в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до последнего числа этого месяца; оплата за фактически потребленную в истекшем месяце тепловую энергию с учетом средств, ранее внесенных потребителем в качестве оплаты за тепловую энергию в расчетном периоде, осуществляется в срок до 10-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата. В случае если объем фактического потребления тепловой энергии за истекший месяц меньше планового объема, определенного соглашением сторон, излишне уплаченная сумма зачитывается в счет платежа за следующий месяц.

В ходе проверки Инспекцией было выявлено, что в договорах на теплоснабжение, в частности с абонентами: ИП Пыталь В.К. (договор № 24т4631/30/01 от 04.02.2011); ООО «Магадан-Энергопродукты» (договор № 24т4548/30/01 от 16.08.2010); ООО «Доктор Тиховская» (договор № 24т4646/30/01 от 31.03.2011); ИП Федоровой О.Г. (договор № 24т4624/30/01 от 24.01.2011); ИП Алексеенко Т.И. (договор № 24т3394/30/01 от 01.11.2010), в нарушение пункта 2 Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 № 294 «Об утверждении порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ» (в ред. Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 № 816) предусмотрен 100% авансовый платеж при первоначальном заключении договора за месяц, с которого осуществляется подача тепловой энергии. Подача тепловой энергии осуществляется после уплаты авансового платежа.

09 августа 2012 года филиал «Магаданэнергосбыт» ОАО «Магаданэнерго» письмом исх. № 20/3-05-2669 в рамках проведенной работы по устранению нарушений по Акту проверки соблюдения антимонопольного законодательства ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» направил в адрес Магаданского УФАС России копию приказа «О внесении изменений в типовые формы договоров на теплоснабжение» от 03.08.2012 № 130, проекты дополнительных соглашений. В целях приведения в соответствие с действующим законодательством РФ договоров на теплоснабжение пунктом 1.6. указанного приказа пункт договоров

на теплоснабжение, предусматривающий 100 %-ую предоплату при первоначальном заключении договора, исключен.

Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» в Постановлении Правительства РФ от 04.04.2000 № 294 «Об утверждении Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ» и Порядке расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденным вышеназванным постановлением, в наименовании и в тексте слова «тепловая энергия» исключены, а так же утверждены Правила организации теплоснабжения в Российской Федерации.

Пунктом 33 Правил организации теплоснабжения в РФ установлено, что потребители оплачивают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель теплоснабжающей организации по тарифу, установленному органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов для данной категории потребителей, и (или) по ценам, определенным по соглашению сторон в случаях установленных Федеральным законом «О теплоснабжении», за потребленный объем тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в следующем порядке, если иное не установлено договором теплоснабжения:

-35 процентов плановой общей стоимости тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, потребляемой в месяце, за который осуществляется оплата, вносится до 18-го числа текущего месяца, и 50 процентов плановой общей стоимости тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, потребляемой в месяце, за который осуществляется оплата, вносится до истечения последнего числа текущего месяца;

- оплата за фактически потребленную в истекшем месяце тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель с учетом средств, ранее внесенных потребителем в качестве оплаты за тепловую энергию в расчетном периоде, осуществляется в срок до 10-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата. В случае если объем фактического потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя за истекший месяц меньше договорного объема, определенного договором теплоснабжения, излишне уплаченная сумма зачитывается в счет предстоящего платежа за следующий месяц.

Таким образом, с учетом произошедших изменений в действующем законодательстве РФ относительно порядка расчетов за тепловую энергию по договору теплоснабжения, Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях Общества в части несоблюдения нормативных правовых актов при заключении договоров на теплоснабжение.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

РЕШИЛА:

1. Установить, что в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение ОАО «Магаданэнерго» в 2009-2010 гг. в географических границах балансовой принадлежности электрических сетей на рынке услуг по технологическому присоединению, находящегося в состоянии естественной монополии, является доминирующим.

2. Признать действия ОАО «Магаданэнерго» по услуге технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям злоупотреблением доминирующим положением, запрещенным частью 1 статьи 10 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в невключении в 2009-2010гг в договоры технологического присоединения существенных условий, предусмотренных Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащим сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства от 27.12.2004 № 861, которое может повлечь ущемление интересов других лиц (потребителей).

3. Прекратить рассмотрение дела № 03-10/6-2012, возбужденного по признакам нарушений ОАО «Магаданэнерго» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства, установленного пунктом 2 настоящего Решения.

4. В связи с тем, что при рассмотрении дела выявлено нарушение антимонопольного законодательства, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП РФ, направить материалы дела, настоящее решение должностному лицу управления для применения мер в соответствии с КоАП РФ.

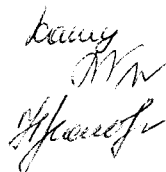
Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия. Датой принятия решения является дата его изготовления в полном объеме.

Председатель Комиссии



В.Г.Задорожный

Члены Комиссии



Е.В.Кашу

Л.Б.Калинина

Н.Н. Коновалова