

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОЯРСКОГО КРАЯ****ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ****Р Е Ш Е Н И Е**

15 марта 2010 года

Дело № А33-405/2010

Красноярск

Резолютивная часть решения объявлена 15 марта 2010 года.

В полном объеме решение изготовлено 15 марта 2010 года.

Арбитражный суд Красноярского края в составе судьи Севастьяновой Е.В., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири»

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю

о признании незаконным решения от 01.12.2009 по делу № 348-14-09

третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора: открытое акционерное общество «Красноярскэнергосбыт»

при участии:

представителя заявителя: Соколова Е.Ю., на основании доверенности от 16.12.2009 № 410 (паспорт);

представителей ответчика: Мосиной Т.Н., на основании доверенности от 11.01.2010 № 2 (предъявившей удостоверение); Ильяшенко О.Ю., на основании доверенности от 11.01.2010 № 6 (предъявившей удостоверение);

представителя третьего лица: Альмухометовой Н.П., на основании доверенности от 16.11.2009 № 321 (паспорт);

при ведении протокола судебного заседания судьей Севастьяновой Е.В.,

установил:

открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» (далее – общество «МРСК Сибири») обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (далее – антимонопольный орган) о признании незаконным решения от 01.12.2009 по делу № 348-14-09.

Представитель заявителя поддержал заявленные требования, сославшись на доводы, изложенные в заявлении.

Представители ответчика заявленные требования не признали, сослались на доводы, изложенные в отзыве на заявление.

Представитель третьего лица поддержала доводы ответчика по основаниям, изложенным в отзыве на заявление.

При рассмотрении дела установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения спора, обстоятельства.

Открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1052460054327.

09.07.2009 ОАО «Красноярскэнергосбыт» обратилось с заявлением в Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю с заявлением о возбуждении дела в отношении общества «МРСК Сибири» по факту нарушения последним пунктов 1,2,3 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании заявления ОАО «Красноярскэнергосбыт» антимонопольным органом возбуждено дело № 348-14-09, при рассмотрении которого установлено и в решении от 01.12.2009 зафиксировано следующее.

Общество «МРСК Сибири» действует на основании устава. Из устава общества следует, что основной целью деятельности является получение прибыли. Для получения прибыли и для обеспечения собственных нужд общество «МРСК Сибири» вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе:

- оказание услуг по передаче электрической энергии;
- оперативно-технологическое управление;
- оказание услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям;
- осуществление функций по сбору, передаче и обработке технологической информации, включая данные измерений и учета; осуществление контроля за безопасным обслуживанием электрических установок у потребителей, подключенных к электрическим сетям общества «МРСК Сибири»;
- деятельность по эксплуатации электрических сетей.

Согласно действующему законодательству в сфере электроэнергетики общество «МРСК Сибири» является территориальной сетевой организацией, осуществляющей деятельность по оказанию услуг передачи электрической энергии. В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», услуги по передаче электрической энергии относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий. Приказом Федеральной службы по тарифам от 28.08.2008 № 179-э «О включении (исключении) организации в (из) реестр (а) субъектов монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль» общество «МРСК Сибири» (Красноярский край), осуществляющее деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» под регистрационным № 24.1.58.

ОАО «Красноярскэнергосбыт» действует на основании Устава. ОАО «Красноярскэнергосбыт» создано в результате реорганизации ОАО «Красноярскэнерго» в форме выделения (протокол внеочередного общего собрания акционеров ОАО «Красноярскэнерго» от 30.04.2005). ОАО «Красноярскэнергосбыт» является правопреемником в отношении части прав и обязанностей ОАО «Красноярскэнерго» в соответствии с разделительным балансом ОАО «Красноярскэнерго», утвержденным внеочередным общим собранием акционеров ОАО «Красноярскэнерго» (протокол от 30.04.2005).

Основной целью деятельности ОАО «Красноярскэнергосбыт» является получение прибыли. Для получения прибыли ОАО «Красноярскэнергосбыт» вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе:

- реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе и гражданам);
- получение (покупка) электрической энергии с оптового рынка электрической энергии (мощности);
- получение (покупка) электроэнергии у производителей;
- обеспечение эксплуатации энергетического оборудования в соответствии с действующими нормативными требованиями, проведение своевременного и качественного его ремонта, технического перевооружения и реконструкции энергетических объектов, а также развитие энергосистемы;

– выполнение функций гарантирующего поставщика на основании решений уполномоченных органов.

14.01.2009 между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и общество «МРСК Сибири» заключен договор № 18.24.0002.09 оказания услуг по передаче электрической энергии.

ОАО «Красноярскэнергосбыт» заключило указанный выше договор в интересах:

- потребителей, которым в соответствии с ранее заключенными договорами энергоснабжения (купли-продажи электроэнергии) ОАО «Красноярскэнергосбыт» обязано организовать передачу электроэнергии;
- потребителей, обратившихся к ОАО «Красноярскэнергосбыт» с офертой о заключении договора энергоснабжения, предусматривающего обязанность ОАО «Красноярскэнергосбыт» урегулировать за счет потребителя отношения, связанные с передачей электроэнергии.

Общество «МРСК Сибири» самостоятельно урегулирует отношения с потребителями по технологическому присоединению энергоустановок потребителей к электрической сети общества «МРСК Сибири», в том числе потребителей, энергопринимающие устройства которых были присоединены к электрической сети ОАО «МРСК Сибири» до заключения договора № 18.24.0002.09. Общество «МРСК Сибири» по запросу ОАО «Красноярскэнергосбыт» передает последнему копии выданных в отношении потребителей общества «МРСК Сибири» технических условий.

В соответствии с пунктом 2.1 раздела 1 договора № 18.24.0002.09 «Предмет договора» общество «МРСК Сибири» обязуется оказывать ОАО «Красноярскэнергосбыт» услуги по передаче электрической энергии в точки поставки, определенные в Приложении 2 к договору, посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих обществу «МРСК Сибири» на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а ОАО «Красноярскэнергосбыт» обязуется оплачивать услуги обществу «МРСК Сибири» в порядке, установленном договором.

Согласно пункту 3.2.1 договора № 18.24.0002.09 ОАО «Красноярскэнергосбыт» приняло на себя обязательства по обеспечению поставки электроэнергии в объеме, обязательства по поставке которого потребителям (по договорам энергоснабжения, купли-продажи электрической энергии) и ОАО «МРСК Сибири» (в объеме потерь электрической энергии) приняло на себя ОАО «Красноярскэнергосбыт», в сети ОАО «МРСК Сибири» для передачи потребителям, путем приобретения электроэнергии на оптовом и розничном рынках электроэнергии, в том числе, у производителей электроэнергии и других владельцев генерирующего оборудования.

В 2009 году ОАО «Красноярскэнергосбыт» заключало с потребителями договоры на электроснабжение, в соответствии с которыми гарантирующий поставщик (ОАО «Красноярскэнергосбыт») обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также путем заключения договоров с третьими лицами обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а потребители (абоненты) обязуются принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию и мощность, и оказанные услуги. При этом, в соответствии с договорами, заключенными между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и потребителям (абонентами), ОАО «Красноярскэнергосбыт» приняло на себя обязательства по урегулированию в интересах потребителей (абонентов) отношений по передаче электроэнергии, а также отношений по оказанию иных неразрывно связанных с процессом электроснабжения услуг, в соответствии с правилами, установленными законодательством Российской Федерации в отношении договоров оказания услуг по передаче электрической энергии и иных услуг.

Общество «МРСК «Сибирь» на территории Красноярского края в 2009 году оказывало услуги по передаче электрической энергии ОАО «РУСАЛ Красноярск», электрические сети которого запитаны от объектов электросетевого хозяйства общества «МРСК Сибирь».

01.09.2007 между обществом «МРСК Сибирь» (исполнитель) и ОАО «РУСАЛ Красноярск» (заказчик) заключен «прямой» договор № 04001/57 оказания услуг по передаче электрической энергии. Указанный договор с ОАО «РУСАЛ Красноярск» заключило ОАО «Красноярскэнерго», реорганизованное в форме присоединения к обществу «МРСК «Сибирь».

В соответствии с пунктом 2.1 договора № 04001/57 оказания услуг по передаче электрической энергии от 01.09.2007 исполнитель обязуется оказывать заказчику услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, а заказчик обязуется оплачивать услуги исполнителя в порядке, установленном настоящим договором. Согласно пункту 6.7 указанного договора ОАО «РУСАЛ Красноярск» производит оплату по выставленному счету:

- до 5 числа текущего месяца – 30% стоимости услуг, указанных в счете;
- до 15 числа текущего месяца – 30% стоимости услуг, указанных в счете;
- до 25 числа текущего месяца – 40% стоимости услуг, указанных в счете.

Потребителю предоставлена возможность выбрать одну из схем договорных отношений.

В соответствии с нормами действующего законодательства в сфере электроэнергетики, потребителем услуги по передаче электрической энергии могут быть приобретены путем заключения договора энергоснабжения с гарантирующим поставщиком, энергосбытовой организацией который в свою очередь заключает договор на оказание услуг по передаче электрической энергии для абонентов (потребителей) с сетевой организацией, в том числе территориальной сетевой организацией, либо потребителем может быть заключен договор об оказании услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией, в том числе с территориальной сетевой организацией.

В связи с вышеизложенным, антимонопольный орган посчитал, что ОАО «Красноярскэнерго» и ОАО «МРСК Сибирь» являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке реализации потребителям, энергопринимающие устройства которых расположены на территории Красноярского края и технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства общества «МРСК Сибирь», услуг по передаче электрической энергии.

Обществом «МРСК Сибирь» были размещены в средствах массовой информации и на сайтах сети Интернет следующие статьи.

В газете «Красноярский рабочий» от 19.05.2009 № 85 (25817) в интервью с заместителем генерального директора по развитию и реализации услуг общества «МРСК Сибирь» Мананниковым Д.А. «Ближе к клиенту. Заключение прямых договоров сделает схему рыночных отношений прозрачной», в обоснование необходимости заключения прямых договоров говорится о том, что «схема, когда между сетевой компанией и потребителями стояла сбытовая компания начинает давать сбой. Это связано с недостаточной финансовой устойчивостью сбытовых компаний, которые в условиях финансового кризиса не способны в полной мере обеспечить четкое исполнение договоров как поставки, так и передачи электроэнергии. Переход на «прямые» договоры позволит сетевым компаниям более качественно выстраивать отношения с клиентами. Думаю, что в экономике потребителя переход на «прямые» договоры пройдет незаметно. Наоборот, у него появятся более гибкие, выгодные условия регулирования вопросов с сетевой организацией. Сетевая компания предлагает наиболее гибкие условия. Если сбытовая компания требует 50% авансовых платежей, то сетевая компания ведет речь о 30 %. Добросовестный потребитель не рискует попасть под ограничение подачи электроэнергии, которое может быть введено при неисполнении договорных обязательств сбытовой компанией перед сетевой организацией.

Когда потребитель напрямую работает с поставщиком услуг, вопросы решаются более оперативно и гибко».

В статье «Прямые договоры работают на энергетическую безопасность региона» («МК в Красноярске» от 20-27 мая 2009) общество «МРСК Сибири» сообщает о необходимости заключения прямых договоров и предлагаемых выгодах в заключении договоров с обществом «МРСК Сибири» по сравнению с договорами, заключаемыми с ОАО «Красноярскэнерго». В указанной статье также содержится информация о том, что «Отлаженная схема, когда между сетевой компанией и потребителями стояла сбытовая компания, начинает давать сбои. Это связано с недостаточной устойчивостью сбытовых компаний, которые в условиях финансового кризиса не способны в полной мере обеспечить четкое исполнение договоров – как поставки, так и передачи электроэнергии. Переход на прямые договоры позволит сетевым компаниям более качественно выстраивать отношения с клиентами. Сетевая компания предлагает наиболее гибкие условия. Если сбытовая компания требует 50% авансовых платежей, то сетевая компания ведет речь о 30 %. К следующему году общество «МРСК Сибири» планирует транспортировать до 50%; электроэнергии на основании прямых договоров. Увеличение количества прямых договоров сделает схему рыночных отношений в регионе максимально прозрачной».

В статье «МРСК Сибири» заключает прямые договоры с крупными потребителями» (газета «Коммерсант» Сибирь, 17.06.2009 № 106) указано, что «Важно, чтобы у потребителей был выбор – у кого и по какой цене покупать электроэнергию. Например, сегодня энергосбытовые компании имеют свою наценку в стоимости оказанных услуг по электроснабжению. Прямые договоры позволят снизить стоимость этой услуги. Одной из причин такого решения называются долги сбытовых компаний... В частности, задолженность ОАО «Красноярскэнерго» 301 млн. рублей».

Баннер «Зачем нам посредники» на странице Интернет-сайта регионального информационного агентства www.newslab.ru (период размещения с 08.06.2009 по 06.07.2009). С баннера переход на статью «Прямые договоры» на Интернет – сайте ОАО «МРСК Сибири» http://mrsk-sib.ru/clients/pryam_dog/.

Пресс-релиз «МРСК Сибири переходит на прямые взаимоотношения с крупными потребителями» от 16.06.2009, размещен на Интернет – сайте ОАО «МРСК Сибири» - «Красноярскэнерго» http://mrsk-sib.ru/press/index.php?ELEMENT_ID=3354.

На Интернет – сайте «Независимое информационное агентство» опубликована статья «МРСК Сибири» переходит на прямые взаимоотношения с потребителями от 16.06.2009.

В эфире телекомпании «Енисей-Регион» в сюжете телепередачи «Высокое напряжение» от 24.04.2009 актуальное интервью с Д.А. Мананниковым.

Публикации ОАО «МРСК Сибири» содержали следующие сравнительные формулировки: «переход на прямые договоры позволит сетевым компаниям более качественно выстраивать отношения с клиентами», «когда потребитель напрямую работает с поставщиком услуги, вопросы решаются более оперативно и гибко», «увеличение количества прямых договоров сделает схему рыночных отношений максимально прозрачной», «то, что филиал МРСК «Сибири» - «Красноярскэнерго» работает убыточно, оттягивает на себя ресурсы других территорий, связано с неплатежами «РУСАЛа» и долгами «Красноярскэнерго»».

Кроме того, обществом «МРСК Сибири» 06.03.2009 были направлены письма с предложением заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии с отлагательным условием (сроком действия с 01.01.2010) в адрес следующих лиц:

1. Лесосибирский ЛДК № 1;
2. ЗАО «Новоенисейский лесохимический комплекс»;
3. ОАО «Горевский ГОК»;
4. ОАО «Красцветмет»;
5. ОАО «Сибинстрем»;
6. ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия»;

7. ООО «Красноярский цемент»;
8. Красноярское РНУ филиала ОАО «Трансибнефть»;
9. ОАО «КраМЗ»;
10. Красноярский ЭВРЗ – филиал ОАО «РЖД»;
11. ЗАО «Сибтяжмаш»;
12. ЗАО «Красный Яр-Шина»;
13. ОАО «Красфарма»;
14. ОАО «Красноярский металлургический завод Сибэлектросталь»;
15. ОАО «Фирма Энергозащита» филиала «Назаровский завод ТИИК»;
16. ООО Угольный разрез Канский»;
17. ОАО Канский завод БИОЭТАНОЛ»;
18. ОАО «УС-604»;
19. ОАО «СУЭК – Красноярск» филиал «Разрез – Назаровский»;
20. ОАО «РУСАЛ Ачинск»;
21. ОАО «АНПЗ ВНК»;
22. ООО «Керамзитовый завод»;
23. ООО «Енисейский ЦБК»;
24. Новосибирское РНУ филиала ОАО «Трансибнефть»;
25. ОАО «Маклаковский деревообрабатывающий комбинат»;
26. ОАО «Красноярсккрай уголь» «Переясловский разрез»;
27. ОАО ПО «Красноярский комбайновый завод»;
28. ОАО «СУЭК-Красноярск»;
29. ОАО «Балтика-Пикра»;
30. ЗАО «Флагман-инвест».

В письмах, направленных в адрес вышеуказанных лиц, общество «МРСК Сибири» сообщало о том, что заключение «прямых» договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией позволит:

- снизить операционные затраты организации – потребителя ввиду более выгодного графика платежей (в договоре энергоснабжения с гарантирующим поставщиком размер авансового платежа составляет на менее 50%, в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии с филиалом МРСК допускается не менее 30%);
- исключить риск введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении добросовестных плательщиков по причине ненадлежащего исполнения гарантирующим поставщиком договорных обязательств перед сетевой организацией;
- напрямую взаимодействовать с сетевой организацией при разрешении вопросов изменения и согласования параметров существующего и нового технологического присоединения, повышения качества и надежности энергоснабжения;
- отработать механизмы самостоятельного урегулирования отношений по передаче электрической энергии, которые будут использованы в случае выхода организации на оптовый рынок электроэнергии.

Указанным решением по делу № 348-14-09 от 01.12.2009 общество «МРСК Сибири» признано нарушившим пункт 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 22.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части распространения недостоверных (ложных, искаженных) сведений, которые могли причинить убытки ОАО «Красноярскэнергосбыт».

Не согласившись с указанным выше решением, общество «МРСК Сибири» обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Исследовав представленные доказательства, оценив доводы лиц, участвующих в деле, арбитражный суд пришел к следующим выводам.

В силу статьи 123 Конституции Российской Федерации, статей 7, 8, 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равенства сторон. В соответствии со статьями 65 и 66 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, каждое лицо, участвующее

в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основания своих требований и возражений. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие орган или должностное лицо.

В соответствии с пунктом 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с частью 2 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

Таким образом, для признания оспариваемого ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными, суд должен установить наличие двух условий:

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту,
- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Частью 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции установлено, что данный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными

действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выполняет следующие основные функции:

1) обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов;

2) выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения;

3) предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами;

4) осуществляет государственный контроль за экономической концентрацией, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов, а также при проведении торгов в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Следовательно, решение по делу № 348-14-09 вынесено уполномоченным органом.

Согласно части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе:

1) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

2) введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;

3) некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;

4) продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;

5) незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Суд считает правомерным вывод антимонопольного органа о наличии в действиях заявителя признаков нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании следующего.

Правовые основы функционирования розничных рынков электрической энергии (далее - розничные рынки) в течение переходного периода реформирования электроэнергетики, а

также определение условий взаимодействия субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности) (далее - оптовый рынок) и розничных рынков в целях обеспечения устойчивого функционирования электроэнергетики, качественного и надежного снабжения потребителей электрической энергией, устанавливаются Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (далее – Правила № 530).

Пунктом 117 Правил № 530 предусмотрено, что услуги по передаче электрической энергии предоставляются на основании договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, заключаемых потребителями самостоятельно или в их интересах обслуживающими их гарантирующими поставщиками или энергосбытовыми организациями. Гарантирующие поставщики и энергосбытовые организации заключают с сетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении точек поставки на розничном рынке обслуживаемых ими потребителей, если условиями договоров, заключенных ими с потребителями, предусмотрено обеспечение оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах и за счет потребителя.

В соответствии с пунктом 25 Правил № 530, гарантирующим поставщиком может быть любая коммерческая организация независимо от формы собственности и осуществляемых ею на розничных рынках электрической энергии функций, удовлетворяющая определенным требованиям, в том числе: показателям финансового состояния гарантирующего поставщика.

Показателям финансового состояния гарантирующего поставщика являются:

- а) оборачиваемость кредиторской задолженности;
- б) доля просроченной кредиторской задолженности в общей величине кредиторской задолженности;
- в) текущий коэффициент ликвидности;
- г) коэффициент финансовой независимости.

В силу пункта 56 Правил № 530 уполномоченные органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, в случаях если такие уполномоченные органы не определены) в течение 45 дней с даты вступления в силу настоящих Правил согласовывают определенные в соответствии с пунктами 54 и 55 настоящих Правил границы зон деятельности гарантирующих поставщиков и в течение 5 дней с даты согласования уведомляют о принятом решении организации, получившие статус гарантирующего поставщика, а также направляют в федеральный орган исполнительной власти в области регулирования тарифов перечень организаций, получивших статус гарантирующего поставщика на территории данного субъекта Российской Федерации, с указанием зон их деятельности, перечень организаций, которые направили заявление об отказе от статуса гарантирующего поставщика, а также перечень организаций, которым отказано в присвоении статуса гарантирующего поставщика с указанием причин такого отказа (в связи с несоответствием предусмотренным пунктом 36 настоящих Правил требованиям), и организаций, которые лишены статуса гарантирующего поставщика в соответствии с пунктом 40 настоящих Правил. Указанные сведения учитываются при формировании федерального информационного реестра гарантирующих поставщиков и зон их деятельности, ведение которого осуществляет федеральный орган исполнительной власти в области регулирования тарифов.

На основании приказа Федеральной службы по тарифам от 24.09.2007 № 220-э «О включении организаций в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков и зон их деятельности» ОАО «Красноярскэнергосбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика в Красноярском крае. Границы зон деятельности ОАО «Красноярскэнергосбыт» - административные границы Красноярского края, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности следующих гарантирующих поставщиков: ГУП учреждения УП-288/2 ГУИН Минюста России по Красноярскому

краю, ООО "Ярцевская лесопромышленная компания", ОАО "Северное", Кодинское МУП ЖКХ Кежемского района, СПК "Родина", ФГУП "Авиапредприятие "Черемшанка", Туруханское МУП "Туруханскэнерго".

Согласно статье 3 Федерального закона от 26.03.2003 «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) гарантирующий поставщик электрической энергии (далее – гарантирующий поставщик) – 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 уставом общества «МРСК Сибири», указанное общество является территориальной сетевой организацией осуществляющей деятельность по оказанию услуг передачи энергии на территории Красноярского края.

Статьей 3 Закона об электроэнергетике установлено, что территориальная сетевая организация – коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, – с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», услуги по передаче электрической энергии относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий. Приказом Федеральной службы по тарифам от 28.08.2008 № 179-э «О включении (исключении) организации в (из) реестр (а) субъектов монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль» общество «МРСК Сибири» (Красноярский край), осуществляющее деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» под регистрационным № 24.1.58.

Из материалов дела следует, что общество «МРСК Сибири» действует на основании устава. Из устава общества следует, что основной целью деятельности является получение прибыли. Для получения прибыли и для обеспечения собственных нужд общество «МРСК Сибири» вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе:

- оказание услуг по передаче электрической энергии;
- оперативно-технологическое управление;
- оказание услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям;
- осуществление функций по сбору, передаче и обработке технологической информации, включая данные измерений и учета; осуществление контроля за безопасным обслуживанием электрических установок у потребителей, подключенных к электрическим сетям общества «МРСК Сибири»;
- деятельность по эксплуатации электрических сетей.

Территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Красноярскому краю письмом от 28.11.2008 № 19-40/11874 «Справка об идентификационных кодах по Общероссийским классификаторам» подтвердил наличие в составе Статистического регистра хозяйствующих субъектов юридического лица ОАО «МРСК Сибири» и его идентификацию по Общероссийским классификаторам ОКВЭД-2001 следующих кодов:

- 40.10.2 – передача электроэнергии;
- 40.10.3 – распределение электроэнергии;
- 40.10.5 – деятельность по обеспечению работоспособности электрических сетей.

ОАО «Красноярскэнергосбыт» действует на основании Устава. ОАО «Красноярскэнергосбыт» создано в результате реорганизации ОАО «Красноярскэнерго» в форме выделения (протокол внеочередного общего собрания акционеров ОАО «Красноярскэнерго» от 30.04.2005). ОАО «Красноярскэнергосбыт» является правопреемником в отношении части прав и обязанностей ОАО «Красноярскэнерго» в соответствии с разделительным балансом ОАО «Красноярскэнерго», утвержденным внеочередным общим собранием акционеров ОАО «Красноярскэнерго» (протокол от 30.04.2005).

Основной целью деятельности ОАО «Красноярскэнергосбыт» является получение прибыли. Для получения прибыли ОАО «Красноярскэнергосбыт» вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе:

- реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе и гражданам);
- получение (покупки) электрической энергии с оптового рынка электрической энергии (мощности);
- получение (покупка) электроэнергии у производителей;
- обеспечение эксплуатации энергетического оборудования в соответствии с действующими нормативными требованиями, проведение своевременного и качественного его ремонта, технического перевооружения и реконструкции энергетических объектов, а также развитие энергосистемы;
- выполнение функций гарантирующего поставщика на основании решений уполномоченных органов.

Территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Красноярскому краю письмом от 11.11.2009 № 19-40/13333 «Справка об идентификационных кодах по Общероссийским классификаторам» подтвердил наличие в составе Статистического регистра хозяйствующих субъектов юридического лица ОАО «Красноярскэнергосбыт» и его идентификацию по Общероссийским классификаторам ОКВЭД – 2001 – код 40.10.3 – распределение электроэнергии.

14.01.2009 между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и общество «МРСК Сибири» заключен договор № 18.24.0002.09 оказания услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии с пунктом 3.2.1 указанного договора ОАО «Красноярскэнергосбыт» приняло на себя обязательства по обеспечению поставки электроэнергии в объеме, обязательства по поставке которого потребителям (по договорам энергоснабжения, купли-продажи электрической энергии) и обществу «МРСК Сибири» (в объеме потерь электрической энергии) приняло на себя ОАО «Красноярскэнергосбыт», в сети общества «МРСК Сибири» для передачи потребителям, путем приобретения электроэнергии на оптовом и розничном рынках электроэнергии, в том числе, у производителей электроэнергии и других владельцев генерирующего оборудования.

В 2009 году ОАО «Красноярскэнергосбыт» заключало с потребителями договоры на электроснабжение, в соответствии с которыми гарантирующий поставщик (ОАО «Красноярскэнергосбыт») обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также путем заключения договоров с третьими лицами обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а потребители (абоненты) обязуются принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию и мощность, и оказанные услуги. При этом, в соответствии с договорами, заключенными между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и потребителям (абонентами), ОАО «Красноярскэнергосбыт» приняло на себя обязательства по урегулированию в интересах потребителей (абонентов) отношений по передаче электроэнергии, а также отношений по оказанию иных неразрывно связанных с процессом электроснабжения услуг, в соответствии с правилами, установленными законодательством Российской Федерации в отношении договоров оказания услуг по передаче электрической энергии и иных услуг.

Общество «МРСК Сибири» на территории Красноярского края в 2009 году оказывало услуги по передаче электрической энергии. Единственным потребителем услуг по передаче электрической энергии явилось ОАО «РУСАЛ Красноярск». Электрические сети ОАО «РУСАЛ Красноярск» запитаны от объектов электросетевого хозяйства общества «МРСК Сибири».

01.09.2007 между обществом «МРСК Сибири» (исполнитель) и ОАО «РУСАЛ Красноярск» (заказчик) заключен «прямой» договор № 04001/57 оказания услуг по передаче электрической энергии. Указанный договор с ОАО «РУСАЛ Красноярск» заключило ОАО «Красноярскэнерго», реорганизованное в форме присоединения к обществу «МРСК Сибири». В соответствии с передаточным актом, утвержденным внеочередным общим собранием акционеров ОАО «Красноярскэнерго» от 20.12.2007, общество «МРСК Сибири» с момента внесения в ЕГРЮЛ записи о прекращении деятельности ОАО «Красноярскэнерго» является правопреемником последнего по всем его правам и обязанностям.

В соответствии с пунктом 2.1 договора № 04001/57 оказания услуг по передаче электрической энергии от 01.09.2007 общество «МРСК Сибири» обязуется оказывать ОАО «РУСАЛ Красноярск» услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, а ОАО «РУСАЛ Красноярск» обязуется оплачивать услуги общества «МРСК Сибири» в порядке, установленном настоящим договором. Согласно пункту 6.7 указанного договора ОАО «РУСАЛ Красноярск» производит оплату по выставленному счету:

- до 5 числа текущего месяца – 30% стоимости услуг, указанных в счете;
- до 15 числа текущего месяца – 30% стоимости услуг, указанных в счете;
- до 25 числа текущего месяца – 40% стоимости услуг, указанных в счете.

Исходя из вышеизложенного, суд приходит к выводу о том, что ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Красноярскэнерго» являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке реализации потребителям, энергопринимающие устройства которых расположены на территории Красноярского края и технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства общества «МРСК Сибири», услуг по передаче электрической энергии, в связи с чем, довод общества «МРСК Сибири» об отсутствии между заявителем и ОАО «Красноярскэнерго» конкуренции подлежит отклонению.

Довод общества «МРСК Сибири» о том, что заявитель как территориальная сетевая компания вправе заключать с крупными потребителями договоры о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии является не состоятельным, поскольку в вынесенном решении от 01.12.2009 по делу № 348-14-09 антимонопольный орган не ставил вопрос о правомерности заключения таких договоров.

Пунктом 5 Правил № 530 установлено, что гарантирующие поставщики осуществляют поставку электрической энергии покупателям электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии.

Согласно пункту 61 Правил № 530 гарантирующий поставщик обязан заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с любым обратившимся к нему лицом (далее - заявитель) в отношении точек поставки лиц, чьи энергопринимающие устройства находятся в границах зоны его деятельности, а также принять на обслуживание граждан при отсутствии их обращения в случаях, установленных разделом VI настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 2 статьи 37 Закона об электроэнергетике поставщики электрической энергии и покупатели электрической энергии вправе заключать договоры, в которых содержатся элементы различных договоров (смешанные договоры).

Договором купли-продажи, договором поставки электрической энергии (мощности) может быть предусмотрена обязанность поставщика заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям с сетевой организацией от имени потребителя

электрической энергии или от своего имени, но в интересах потребителя электрической энергии.

Потребитель электрической энергии свободен в выборе контрагента по договору купли-продажи, договору поставки электрической энергии. Сетевая организация не вправе отказать потребителю электрической энергии в заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии по основаниям, связанным с выбором потребителем электрической энергии определенного поставщика электрической энергии.

В случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора с обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в зоне деятельности гарантирующего поставщика, является обязательным для гарантирующего поставщика. При необоснованном уклонении гарантирующего поставщика от заключения договора купли-продажи электрической энергии, обратившееся к нему лицо вправе обратиться в суд с требованием о понуждении гарантирующего поставщика заключить указанный договор.

В соответствии с пунктом 5 статьи 38 Закона об энергетике в отношении любого обратившегося потребителя гарантирующий поставщик обязан самостоятельно урегулировать отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением, приобретением и передачей электрической энергии обслуживаемым им потребителям, с иными осуществляющими указанные виды деятельности организациями. Договор, заключаемый гарантирующим поставщиком с потребителем электрической энергии, является публичным.

Пунктом 4 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, установлено, что потребителями услуг по передаче электрической энергии являются лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии, а также энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии. Услуги по передаче электрической энергии предоставляются сетевой организацией на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии.

Согласно подпункту «а» пункту 161 Правил № 530 ограничение режима потребления может вводиться в следующих случаях неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, если такое условие предусмотрено соответствующим договором с потребителем.

В соответствии с пунктом 31 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, в случае если потребителем услуг по передаче электрической энергии является гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация), приостановление оказания услуг по передаче вводится путем ограничения потребления электрической энергии в отношении потребителей электрической энергии, в интересах которых заключен договор на передачу электрической энергии и которые имеют не урегулированную соглашением сторон задолженность по договорам с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией). Информация об указанных потребителях передается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией) сетевой организации в срок, не превышающий 3 рабочих дней с даты получения соответствующего запроса от сетевой организации.

Потребитель услуг (потребитель электрической энергии, в интересах которого заключается договор) не может быть ограничен в потреблении электрической энергии менее величины мощности, установленной в акте согласования аварийной и технологической брони, за исключением случаев, установленных законодательством Российской Федерации.

В случае если потребитель электрической энергии согласно требованиям нормативных правовых актов включен в перечень потребителей (отдельных объектов), ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, составляется акт согласования аварийной и технологической брони.

Акт согласования аварийной и технологической брони составляется потребителем электрической энергии и направляется сетевой организации (гарантирующему поставщику, энергосбытовой организации) в течение 3 рабочих дней с даты заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии (договора энергоснабжения).

При заключении с потребителем электрической энергии договора энергоснабжения гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация), выступающий потребителем услуг по передаче электрической энергии, получает от потребителя электрической энергии акт согласования аварийной и технологической брони и после получения такого акта направляет его для подписания сетевой организации.

При заключении потребителем электрической энергии договора на передачу электрической энергии с сетевой организацией и заключении таким потребителем договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией), сетевая организация при получении от потребителя электрической энергии акта согласования аварийной и технологической брони направляет его копию гарантирующему поставщику (энергосбытовой организации).

Потребитель, нарушивший требования настоящего пункта в части обязанности составления акта согласования аварийной и технологической брони, несет ответственность перед сетевой организацией (гарантирующим поставщиком, энергосбытовой организацией) в порядке, предусмотренном договором оказания услуг по передаче электрической энергии (договором энергоснабжения).

Таким образом, сетевая организация вправе производить ограничение подачи электрической энергии по договору оказания услуг по передаче электрической энергии только в отношении недобросовестных потребителей гарантирующего поставщика, согласно информации, переданной гарантирующим поставщиком по запросу сетевой организации.

Следовательно, ссылка общества «МРСК Сибири» в опубликованных в средствах массовой информации статьях о том, что потребитель при «прямом» заключении договора с сетевой организацией не рискует попасть под ограничение подачи электроэнергии, которое может быть введено при неисполнении договорных обязательств сбытовой компанией перед сетевой организацией, не основана на нормах действующего законодательства.

Договор от 14.01.2009 № 18.24.0002.09, заключенный между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и обществом «МРСК Сибири», не предусматривает условие об ограничении режима потребления электрической энергии по договору электроснабжения с гарантирующим поставщиком, в случае неисполнения гарантирующим поставщиком обязательств по договору оказания услуг по передаче электрической энергии.

Согласно пункту 117 Правил № 530 договоры оказания услуг по передаче электрической энергии заключаются в порядке, установленном Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

Если иное не установлено договором оказания услуг по передаче электрической энергии, гарантирующие поставщики оплачивают услуги по передаче электрической энергии, оказываемые в интересах обслуживаемых ими потребителей, до 15 числа месяца, следующего за расчетным, а иные потребители (за исключением граждан-потребителей) оплачивают 50 процентов стоимости оказываемых им услуг по передаче электрической энергии на условиях предоплаты.

В пункте 70 Правил № 530 установлено, что покупатели (за исключением граждан-потребителей и исполнителей коммунальной услуги по электроснабжению, приобретающих электрическую энергию в объеме, определяемом в соответствии с пунктом 89 настоящих Правил) оплачивают электрическую энергию (мощность) гарантирующему поставщику по тарифу, установленному органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов для данной категории потребителей, и свободным (нерегулируемым) ценам за потребленный объем электрической энергии (мощности) до 15-го числа месяца, в котором осуществляется потребление электрической энергии (мощности).

Из договора № 04001/57 оказания услуг по передаче электрической энергии от 01.09.2007, заключенного между обществом «МРСК Сибири» и ОАО «РУСАЛ Красноярск», следует, что ОАО «РУСАЛ Красноярск» производит оплату услуг по выставленному счету до 15 числа текущего месяца в размере 60 % стоимости услуг, указанных в счете.

В материалы дела обществом «МРСК Сибири» не представлена оферта «прямого» договора оказания услуг по передаче электрической энергии, разработанного обществом «МРСК Сибири», предусматривающего авансовый платеж потребителей услуг по передаче электрической энергии в размере 30 %.

Позиции в опубликованных статьях в средствах массовой информации и на сайтах сети Интернет о выгоде предложений общества «МРСК Сибири» потребителям по заключению «прямого» договора - в установлении авансового платежа в размере 30 % не обоснованы, поскольку в случае если потребитель и общество «МРСК Сибири» не придут к соглашению по размеру авансовых платежей, то условия заключенного договора могут быть определены в соответствии с пунктом 117 Правил № 530, требование которого предусматривает авансовый платеж в размере 50 %.

Кроме того, ценообразование на рынке электрической энергии осуществляется в соответствии с Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 (далее – Основы ценообразования).

В соответствии с пунктом 2 Основ ценообразования тарифы - система ценовых ставок, по которым осуществляются расчеты за электрическую энергию (мощность) и тепловую энергию (мощность), а также за соответствующие услуги, оказываемые организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

Подпунктом 2 пункта 3 Основ ценообразования установлено, что к регулируемым тарифам и (или) их предельные (минимальные и (или) максимальные) уровни на электрическую энергию (мощность) на розничных рынках относятся:

- поставляемую на розничных рынках населению;
- поставляемую на розничных рынках иным категориям потребителей (за исключением населения) гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими и энергосбытовыми организациями, к числу потребителей которых относится население, в объемах, соответствующих продаваемым по регулируемым тарифам (ценам) на оптовом рынке объемам электрической энергии (мощности);

Согласно пункту 10 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004 № 20-э/2, регулируемые тарифы (цены) на электрическую энергию (мощность), поставляемую потребителям, представляют собой сумму следующих слагаемых:

- средневзвешенная стоимость единицы электрической энергии (мощности), производимой и (или) приобретаемой гарантирующим поставщиком, энергоснабжающей организацией, энергосбытовой организацией, к числу потребителей которой относится население, на оптовом и розничном рынках по регулируемым тарифам (ценам). Затраты гарантирующих поставщиков, энергосбытовых организаций, энергоснабжающих

организаций на приобретение электрической энергии включают расходы, связанные с оплатой мощности на оптовом рынке;

- сумма тарифов на услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей и размер платы за которые в соответствии с законодательством Российской Федерации подлежит государственному регулированию, за исключением услуг по передаче электрической энергии;
- сбытовая надбавка гарантирующего поставщика;
- стоимость услуг по передаче единицы электрической энергии (мощности) - в случае, если электрическая энергия (мощность) поставляется на основании договора энергоснабжения.

В счетах на оплату электрической и тепловой энергии (мощности) помимо суммарного платежа должны отдельно указываться стоимость отпущенной потребителю энергии (мощности), стоимость услуг по ее передаче и стоимость услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения энергией потребителей.

Таким образом, заключение «прямого» договора на передачу электрической энергии между обществом «МРСК Сибири» и потребителями не снимает с потребителей обязанности по оплате сбытовой надбавки гарантирующего поставщика, а также стоимости электрической энергии в конечной цене на электрическую энергию. Следовательно, изменение схемы договорных отношений при заключении «прямого» договора между потребителями и обществом «МРСК Сибири» на величину расходов потребителей на оплату электрической энергии и услуги по ее передаче не повлияет.

В связи с вышеизложенным, суд считает, что размещенные обществом «МРСК Сибири» в средствах массовой информации и на сайтах сети Интернет статьи:

- в газете «Красноярский рабочий» от 19.05.2009 № 85 (25817) интервью с заместителем генерального директора по развитию и реализации услуг общества «МРСК Сибири» Мананниковым Д.А. «Ближе к клиенту. Заключение прямых договоров сделает схему рыночных отношений прозрачной»;
- в «МК в Красноярске» от 20-27 мая 2009 статья «Прямые договоры работают на энергетическую безопасность региона»;
- в газете «Коммерсант» Сибирь от 17.06.2009 № 106 статья «МРСК Сибири» заключает прямые договоры с крупными потребителями»;
- баннер «Зачем нам посредники» на странице Интернет-сайта регионального информационного агентства www.newslab.ru (период размещения с 08.06.2009 по 06.07.2009). С баннера переход на статью «Прямые договоры» на Интернет – сайте ОАО «МРСК Сибири» http://mrsk-sib.ru/clients/pryam_dog/;
- пресс-релиз «МРСК Сибири переходит на прямые взаимоотношения с крупными потребителями» от 16.06.2009, размещен на Интернет – сайте ОАО «МРСК Сибири» - «Красноярскэнерго» http://mrsk-sib.ru/press/index.php?ELEMENT_ID=3354;
- на Интернет – сайте «Независимое информационное агентство» опубликована статья «МРСК Сибири» переходит на прямые взаимоотношения с потребителями от 16.06.2009;
- в эфире телекомпании «Енисей-Регион» в сюжете телепередачи «Высокое напряжение» от 24.04.2009 актуальное интервью с Д.А. Мананниковым - содержат неточные и искаженные сведения.

Кроме того, в статье «МРСК Сибири» заключает прямые договоры с крупными потребителями» (газета «Коммерсант» Сибирь, 17.06.2009 № 106) указано, что «Важно, чтобы у потребителей был выбор – у кого и по какой цене покупать электроэнергию. Например, сегодня энергосбытовые компании имеют свою наценку в стоимости оказанных услуг по электроснабжению. Прямые договоры позволяют снизить стоимость этой услуги. Прямые договоры позволяют снизить стоимость этой услуги. Одной из причин такого решения называются долги сбытовых компаний... В частности, задолженность ОАО «Красноярскэнерго» 301 млн. рублей».

Из материалов дела следует, что в период указанной выше публикации между сторонами (обществом «МРСК Сибири» и ОАО «Красноярскэнергообит») существовали спорные правоотношения по наличию/отсутствию и сумме задолженности ОАО «Красноярскэнергообит» перед обществом «МРСК Сибири» за оказанные услуги по передаче электрической энергии, однако судебных актов, подтверждающих наличие таковой задолженности, принято не было.

Исковое заявление ОАО «МРСК Сибири» к ОАО «Красноярскэнергообит» о взыскании 215 836 065,052 руб. задолженности поступило в Третейский суд при Некоммерческой организации – Фонд «Право и экономика ТЭК» 13.05.2009, решение по указанному спору Третейским судом вынесено только 12.10.2009, в полном объеме изготовлено 02.11.2009.

Кроме того, из решения Третейского суда при Некоммерческой организации – Фонд «Право и экономика ТЭК» от 02.11.2009 № 56/2009-263 следует, что ОАО «МРСК Сибири» обратилось в Третейский суд с иском о взыскании изначально 215 836 065, 52 руб. основного долга. При рассмотрении искового заявления Третейским судом было установлено, что задолженность ОАО «Красноярскэнергообит» перед ОАО МРСК Сибири» составляет 516 754 381,24 руб. из них: 492 732 239,73 руб. основного долга, 24 022 144, 51 неустойки.

Таким образом, распространенные обществом «МРСК Сибири» сведения в отношении ОАО «Красноярскэнергообит» о имеющейся задолженности в размере 301 млн. руб. носили неточный характер, поскольку на момент их распространения у общества «МРСК Сибири» отсутствовали подтверждающие документы (какие – либо судебные акты, вынесенные в пользу заявителя).

Довод общества «МРСК Сибири» о том, что действия общества по распространению указанных выше сведений не могут причинить ОАО «Красноярскэнергообит» убытки, судом отклоняется на основании следующего.

В соответствии с пунктом 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Из материалов дела следует, что 06.03.2009 обществом «МРСК Сибири» были направлены письма с предложением заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии с отлагательным условием (сроком действия с 01.01.2010) в адрес следующих лиц:

1. Лесосибирский ЛДК № 1;
2. ЗАО «Новоенисейский лесохимический комплекс»;
3. ОАО «Горевский ГОК»;
4. ОАО «Красцветмет»;
5. ОАО «Сибинстрем»;
6. ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия»;
7. ООО «Красноярский цемент»;
8. Красноярское РНУ филиала ОАО «Трансибнефть»;
9. ОАО «КраМЗ»;
10. Красноярский ЭВРЗ – филиал ОАО «РЖД»;
11. ЗАО «Сибтяжмаш»;
12. ЗАО «Красный Яр-Шина»;
13. ОАО «Красфарма»;
14. ОАО «Красноярский металлургический завод Сибэлектросталь»;
15. ОАО «Фирма Энергозащита» филиала «Назаровский завод ТИИК»;
16. ООО Угольный разрез Канский»;
17. ОАО Канский завод БИОЭТАНОЛ»;

18. ОАО «УС-604»;
19. ОАО «СУЭК – Красноярск» филиал «Разрез – Назаровский»;
20. ОАО «РУСАЛ Ачинск»;
21. ОАО «АНПЗ ВНК»;
22. ООО «Керамзитовый завод»;
23. ООО «Енисейский ЦБК»;
24. Новосибирское РНУ филиала ОАО «Транссибнефть»;
25. ОАО «Маклаковский деревообрабатывающий комбинат»;
26. ОАО «Красноярсккрай уголь» «Переясловский разрез»;
27. ОАО ПО «Красноярский комбайновый завод»;
28. ОАО «СУЭК-Красноярск»;
29. ОАО «Балтика-Пикра»;
30. ЗАО «Флагман-инвест».

В письмах, направленных в адрес вышеуказанных лиц, общество «МРСК Сибири» сообщало о том, что заключение «прямых» договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией позволит:

- снизить операционные затраты организации – потребителя ввиду более выгодного графика платежей (в договоре энергоснабжения с гарантирующим поставщиком размер авансового платежа составляет на менее 50%, в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии с филиалом МРСК допускается не менее 30%);
- исключить риск введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении добросовестных плательщиков по причине ненадлежащего исполнения гарантирующим поставщиком договорных обязательств перед сетевой организацией;
- напрямую взаимодействовать с сетевой организацией при разрешении вопросов изменения и согласования параметров существующего и нового технологического присоединения, повышения качества и надежности энергоснабжения;
- отработать механизмы самостоятельного урегулирования отношений по передаче электрической энергии, которые будут использованы в случае выхода организации на оптовый рынок электроэнергии».

ОАО «Красноярскэнергосбыт» представило в материалы антимонопольного дела № 348-14-09 расчет убытков организации, которые могли возникнуть в случае расторжения вышеуказанными лицами договоров на электроснабжение (за исключением ОАО «Сибинстрем», ОАО «СУЭК – Красноярск» филиал «Разрез-Назаровский», Новосибирское РНУ филиала ОАО «Транссибнефть» ОАО «СУЭК-Красноярск»), из которого следует, что убытки рассчитаны на основании фактической мощности потребления хозяйствующими субъектами электрической энергии за октябрь 2009 года. Сумма убытков в виде упущенной выгоды, которая могла возникнуть у ОАО «Красноярскэнергосбыт» из-за распространения обществом «МРСК Сибири» недостоверных (ложных, искаженных) сведений, за октябрь 2009 года составила 39222 тыс. руб.

Кроме того, из пояснений ОАО «Красноярскэнергосбыт» следует, что изменение схемы договорных отношений при расчетах может привести и к снижению выручки ОАО «Красноярскэнергосбыт», полученной по договорам энергоснабжения, и отрицательно отразиться на показателях его финансового состояния, тем самым причинить убытки ОАО «Красноярскэнергосбыт» в результате потери статуса гарантирующего поставщика.

Следует также отметить, что в соответствии с пунктом 7.7 договора № 18.24.002.09 оказания услуг по передаче электрической энергии от 14.01.2009, заключенного между ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Красноярскэнергосбыт», оплата услуг по передаче электроэнергии производится в следующем порядке. До начала расчетного месяца общество «МРСК Сибири» выставляет ОАО «Красноярскэнергосбыт» счет на оплату услуг исходя из плановых объемов передачи электроэнергии, указанных в Приложении № 4 к данному договору, и величин договорной (заявленной) мощности, определенных в Приложении № 12 к данному договору.

Согласно Приложению № 4 к указанному договору, величина отпускаемой мощности, подлежащая оплате со стороны ОАО «Красноярскэнергосбыт» - расчетная выручка общества.

ОАО «Красноярскэнергосбыт» и обществом «МРСК Сибири» зафиксированы объемы передачи электрической энергии, подлежащие оплате со стороны ОАО «Красноярскэнергосбыт», которые составляют 2040,044 МВт в месяц или 239784 тыс. руб. (в части содержания электрических сетей).

Договором № 18.24.002.09 не предусмотрена возможность корректировки указанных объемов в большую или меньшую сторону.

Таким образом, в случае заключения «прямого» договора на передачу электрической энергии между обществом «МРСК Сибири» и потребителями, объем продаж энергосбытовой организации (ОАО «Красноярскэнергосбыт») снизится, а обязательства по оплате услуг по передаче электрической энергии перед обществом «МРСК Сибири» сохранятся в полном объеме.

Довод общества «МРСК Сибири» о том, что действия общества не регулируются Законом о защите конкуренции судом отклоняется, поскольку названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, судом отклоняется. Из имеющихся в материалах дела доказательств следует, что действия общества направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности перед ОАО «Красноярскэнергосбыт» путем распространения неточных и искаженных сведений в адрес последнего, в связи с чем заявителем использована недобросовестная конкуренция, которая в силу Закона о защите прав потребителей не допускается.

На основании вышеизложенного, арбитражный суд пришел к выводу о том, что оспариваемое решение не нарушает прав и законных интересов заявителя.

Таким образом, решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 01.12.2009 по делу № 348-14-09, является законным и обоснованным, в удовлетворении требований открытого акционерного общества «МРСК Сибири» следует отказать.

В соответствии с частью 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Руководствуясь статьями 167 – 170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Красноярского края

РЕШИЛ:

Отказать в удовлетворении требований открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» о признании незаконным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 01.12.2009 по делу № 348-14-09.

Проверено на соответствие Федеральному Закону «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ.

Разъяснить лицам, участвующим в деле, что настоящее решение может быть обжаловано в течение месяца после его принятия путем подачи апелляционной жалобы в Третий арбитражный апелляционный суд, либо в течение двух месяцев после вступления решения в законную силу путем подачи кассационной жалобы в Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа.

Апелляционная и кассационная жалобы на настоящее решение подаются через Арбитражный суд Красноярского края.

Судья

Севастьянова Е.В.