

Экспертное мнение

I. Исходная информация для подготовки экспертного мнения:

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы (далее – *решение УФАС*) установлен факт совмещения коммерческой организацией (далее – Компания) деятельности по передаче электрической энергии с деятельностью по купле-продаже электроэнергии.

При этом УФАС полагает, что совмещение Компанией деятельности по передаче электрической энергии с деятельностью по купле-продаже электроэнергии влечет за собой нарушение ст. 6 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее – *ФЗ № 36*).

В связи с этим Компании предписано прекратить совмещение деятельности по передаче электрической энергии с деятельностью по купле-продаже электроэнергии, для чего необходимо осуществить реорганизацию (в форме разделения или выделения).

II. Цель подготовки экспертного мнения:

Оценка судебной перспективы обжалования Компанией решения и предписания УФАС в арбитражном суде.

III. Выводы и рекомендации:

Обжалование Компанией решения и предписания УФАС в арбитражном суде обоснованно в связи с тем, что Компания является территориальной сетевой организацией, которой присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии.

IV. Обоснование выводов и рекомендаций:

1. В соответствии со ст. 6 ФЗ № 36, с 01.04.2006 г. юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям запрещается совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, а с даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группам лиц и аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка.

В целях обеспечения реализации указанных требований с 01.04.2006 г. не допускается одновременно иметь на праве собственности или на ином предусмотренном федеральными законами основании имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, и имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по производству и купле-продаже электрической энергии.

Вместе с тем, в силу ст. 6 ФЗ № 36, указанные требования **не распространяются на территориальные сетевые организации в случае, если им в установленном законодательством Российской Федерации порядке присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии.**

2. В соответствии со ст.ст. 3, 7 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электро-

энергетике» (далее – **ФЗ № 35**):

1) под **территориальной сетевой организацией** понимается коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети;

2) под **Единой национальной (общероссийской) электрической сетью** понимается комплекс электрических сетей и иных объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих на праве собственности или на ином предусмотренном федеральными законами основании субъектам электроэнергетики и обеспечивающих устойчивое снабжение электрической энергией потребителей, функционирование оптового рынка, а также параллельную работу российской электроэнергетической системы и электроэнергетических систем иностранных государств.

В связи с этим отмечаем, что **Компания занимается оказанием услуг по передаче электрической энергии**. Данный вид деятельности предусмотрен уставом Компании. При этом техническая возможность оказания Компанией услуг по транспортировке электроэнергии обусловлена наличием у Компании на праве аренды объектов электросетевого хозяйства, используемых в целях транспортировки электроэнергии.

Имущество, используемое Компанией в целях оказания услуг по передаче электроэнергии, **не относится к единой национальной (общероссийской) электрической сети**.

Таким образом, **Компания относится к категории территориальных сетевых организаций**.

3. Компании присвоен статус гарантирующего поставщика, т.е. статус организации, обязанной в соответствии с **ФЗ № 35** или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к нему потребителем либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя и желающим приобрести электрическую энергию.

В соответствии с приказом Федеральной службы по тарифам Компания отнесена к перечню организаций, включаемых в федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков и зон их деятельности.

Таким образом, **Компания отвечает критериям организации (территориальной сетевой организации, имеющей статус гарантирующего поставщика), на которую не распространяется запрет, установленный ст. 6 ФЗ № 36**, а решение и предписание УФАС не соответствуют требованиям действующего законодательства.

4. В соответствии с ч. 1 ст. 198 АПК РФ, организации вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Незаконное возложение на Компанию в соответствии с решением и предписанием УФАС обязанности по реорганизации, нарушает права и законные интересы Компании в сфере экономической деятельности и создает препятствия для осуществления предпринимательской деятельности.

Согласно п. 4 ст. 198 АПК РФ, ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», решение антимонопольного органа может быть обжаловано в суд в течение трех месяцев со дня принятия решения (предписания). В случае подачи заявления в суд исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до вступления решения суда в законную силу.

Исходя из вышеизложенного, а также, учитывая, что решение и предписание УФАС не соответствуют требованиям законодательства, нарушают права и законные интересы Компании в сфере предпринимательской деятельности, возлагают на Компанию обязанность по реорганизации, создавая тем самым препятствия для осуществления предпринимательской деятельности, у **Компании имеются правовые основания для обжалования решения и предписания УФАС в арбитражный суд.**