

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления, члены Комиссии: – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 10/06-2014 от 05.03.2014 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Энергосбыт» (ул. Светланская, 66Б, г. Владивосток, 690091; ИНН 2531001655; далее – Общество, ООО «Энергосбыт») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении прав и законных интересов ООО «Зарубинская база флота», ООО «Троицкое рыболовецкое потребительское общество», ФГКУ «Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Приморскому краю» в лице Службы в поселке городского типа Посьет и иных потребителей путем выставления счет-фактур потребителям по уровню фактического напряжения, что не соответствует актам балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, а также уровню тарифного напряжения данных потребителей,

с участием представителей:

заявителя: ОАО «Хасанкоммунэнерго» - начальник отдела транспортировки электрической энергии, заместитель генерального директора по правовым вопросам

ответчика по делу: ООО «Энергосбыт» – начальник юридического отдела ,

третьих лиц:

- ФГКУ «Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Приморскому краю» - инженер службы пгт. Посьет ,

- ООО «Зарубинская база флота» - главный энергетик ,

- ООО «Троицкое рыболовецкое потребительское общество» - представители не явились, извещены надлежащим образом

У С Т А Н О В И Л А:

В Приморское УФАС России 09.12.2013 поступило заявление, а также 31.12.2013 поступило дополнение к указанному заявлению от открытого акционерного общества «Хасанкоммунэнерго» (ул. Калинина, д. 13а, п. Славянка, Хасанский район, Приморский край, 692701; ИНН 2531006580; далее – Заявитель, ОАО «Хасанкоммунэнерго») на действия ООО «Энергосбыт», выразившиеся в занижении объема полезного отпуска электрической энергии, увеличении фактических потерь в сетях Заявителя, а также применении к потребителям – юридическим лицам при выставлении счетов-фактур диапазона напряжения, не

соответствующего актам балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон.

В ходе рассмотрения дела было установлено следующее.

ООО «Энергосбыт» является гарантирующим поставщиком в зоне деятельности Хасанского муниципального района. Между ОАО «Хасанкоммунэнерго» и ООО «Энергосбыт» заключены договоры на оказание услуг по передаче электрической энергии (мощности) и купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь.

В соответствии с постановлением департамента по тарифам Приморского края от 25.12.2012 № 87/21 «Об установлении единых (котловых) тарифов на услуги по передаче электрической энергии по сетям организаций, оказывающих указанные услуги, на территории Приморского края на 2013 год» для сетевых организаций установлены тарифы на услуги по передаче электрической энергии с разбивкой по группам потребителей и указанием диапазона напряжения.

Постановлением департамента по тарифам Приморского края от 13.02.2013 № 9/20 утверждены тарифы на электрическую энергию (мощность), поставляемую покупателям Приморского края на территориях, не объединенных в ценовые зоны оптового рынка, за исключением электрической энергии (мощности), поставляемой населению и приравненным к нему категориям потребителей, по договорам купли-продажи гарантирующими поставщиками, в том числе ООО «Энергосбыт».

ОАО «Хасанкоммунэнерго» указало, что ООО «Энергосбыт» осуществляет свою деятельность в нарушение установленных законодательством требований путем «искусственного» завышения цены на электрическую энергию продаваемую потребителям – юридическим лицам, выставляя счета-фактуры не в соответствии с фактическим диапазоном напряжения. Данный факт подтверждается счетами-фактурами, выставленными в адрес потребителей – юридических лиц.

Заявитель пояснил, что тарифный диапазон напряжения отражен в актах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон.

ОАО «Хасанкоммунэнерго» в своем заявлении также указало, что ООО «Энергосбыт» не выполняет свои обязательства по своевременным расчетам за оказанные услуги по передаче электрической энергии, не согласовывает ежемесячные объемы полезного отпуска электрической энергии и фактические потери в сетях.

Таким образом, Заявитель считает, что в действиях ООО «Энергосбыт» усматриваются признаки нарушения действующего законодательства.

Управлением в адрес ООО «Энергосбыт» были направлены запросы от 20.01.2014 № 274/06, 14.02.2014 № 1042/06 о предоставлении информации по фактам, изложенным в заявлении ОАО «Хасанкоммунэнерго».

В соответствии с запросами ООО «Энергосбыт» представило письменные пояснения (вх. №№797 от 06.02.2014, 1325 от 25.02.2014), в которых указало, что для расчетов с потребителями применяются уровни напряжений, согласованные сторонами по договорам энергоснабжения, заключенных с потребителями.

Указанные сведения, отражаются в перечне измерительных комплексов электрической энергии, по которым производится расчет за потребленную электрическую энергию с указанием мест их установки. Вышеуказанный перечень согласовывается потребителем и ООО «Энергосбыт» и является неотъемлемой частью договора электроснабжения.

Также ООО «Энергосбыт» указало, что разногласия с потребителями по уровню тарифного напряжения отсутствуют.

В части занижения объема полезного отпуска электрической энергии, разногласий по формированию объема полезного отпуска, ООО «Энергосбыт» указало, что данный спор является предметом разногласий двух хозяйствующим субъектов и в настоящее время находится на разрешении в Арбитражном суде Приморского края (дело №№ А51-34336/2013, А51-1568/2014).

Представители ОАО «Хасанкоммунэнерго» на рассмотрение дела поддержали доводы, изложенные в заявлении.

Представитель ООО «Энергосбыт» при рассмотрении дела поддержал доводы представленные ранее.

Также пояснил, что ОАО «Хасанкоммунэнерго» не может являться заявителем в рамках рассматриваемого дела, так как отсутствует ущемление его интересов и не может выступать в интересах неопределенного круга лиц.

Указал, что в силу пункта 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В подписанных без разногласий приложениях к договорам энергоснабжения установлено, что при расчетах за потребленную электроэнергию сторонами согласовано применение тарифа по низкому уровню напряжения (НН). При расчете ООО «Энергосбыт» правомерно применен тариф, установленный уполномоченным государственным органом, в соответствии со статьей 422 ГК РФ и условиями договора энергоснабжения.

Соответственно, при расчете платы за потребленную электроэнергию ООО «Энергосбыт» правомерно исходило из тарифа по низкому уровню напряжения, так как в период действия договоров изменения, касающиеся уровня напряжения, сторонами в договоры не вносились. Претензий и предложений об изменении условий договора со стороны потребителей не поступало.

В связи с чем, Общество считает, что отношения носят исключительно гражданско-правовой характер и признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Также представитель Общества пояснил, что большинство договоров с потребителями, которые являются предметом рассмотрения настоящего дела были заключены в период аффилированности двух обществ – ООО «Энергосбыт» и ОАО «Хасанкоммунэнерго».

Комиссия не может принять доводы ООО «Энергосбыт» в силу следующего.

В соответствии с положениями части 1 статьи 42 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции») заявителем является лицо, подавшее заявление, государственный орган, орган местного самоуправления, направившие материалы.

Таким образом, Федеральным законом «О защите конкуренции» не ограничен круг заявителей.

Также Комиссией установлено следующее.

Между ООО «Зарубинская база флота» и ООО «Энергосбыт» заключен договор энергоснабжения от 25.12.2006 № 57 (далее – Договор № 57).

В соответствии с приложением № 3 к Договору № 57 определен перечень измерительных комплексов электрической энергии, по которым производится расчет за потребленную электрическую энергию с указанием мест их установки (далее – Перечень измерительных комплексов).

Перечнем измерительных комплексов определены наименования объекта, а также уровень напряжения данных объектов.

Актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон (далее – Акт разграничения) от 25.05.2012 определена граница между сетевой организацией (ОАО «Хасанкоммунэнерго») и потребителем (ООО «Зарубинская база флота») по объекту лесозавод, расположенному в п. Зарубино.

Граница ответственности сторон определена на кабельных наконечниках отходящей питающей линии РУ-0,4 кВ ТП-60 ф-19 ПС «Троица», т.е. в ТП-60 РУ-0,4 кВ.

Уровень напряжения при установлении границ эксплуатационной ответственности определен как СН11.

Между тем как согласно приложению № 3 к Договору № 57 объекту лесозавод присвоен уровень напряжения НН, по которому ООО «Энергосбыт» осуществляет расчет.

Между ООО «Троицкое рыболовецкое потребительское общество» (далее – ООО «Троицкое РПО») и ООО «Энергосбыт» заключен договор от 25.12.2006 № 119 (далее – Договор № 119).

В соответствии с приложением № 3 к Договору № 119 определен Перечень измерительных комплексов.

Перечнем измерительных комплексов определены наименования объекта, а также уровень напряжения данных объектов.

Актом разграничения от 21.03.2012 определена граница между сетевой организацией (ОАО «Хасанкоммунэнерго») и потребителем (ООО «Троицкое РПО») по объекту контора, расположенному в п. Зарубино, ул. Ключевская, 11, а также по объекту кафе «Каравелла», расположенному по адресу: ул. Морская, 9а, п.

Зарубино.

Граница ответственности сторон по объекту контора определена на кабельных наконечниках отходящей питающей линии РУ-0,4 кВ ТП-59 ф-19 ПС «Троица», т.е. в ТП-59 РУ-0,4 кВ.

Граница ответственности сторон по объекту контора определена на кабельных наконечниках отходящей питающей линии РУ-0,4 кВ ТП-60 ф-19 ПС «Троица», т.е. в ТП-60 РУ-0,4 кВ.

Уровень напряжения при установлении границ эксплуатационной ответственности по вышеуказанным объектам определен как СН11.

Между тем как согласно приложению № 3 к Договору № 57 объектам контора и кафе «Каравелла» присвоен уровень напряжения НН, по которому ООО «Энергосбыт» осуществляет расчет.

Между ФГКУ «Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Приморскому краю» в лице Службы в поселке городского типа Посьет (далее – Служба в пгт. Посьет) и ООО «Энергосбыт» заключен договор от 31.12.2013 № 122 (далее – Договор № 122).

В соответствии с приложением № 2 к Договору № 122 определен Перечень измерительных комплексов.

Перечнем измерительных комплексов определены наименования объекта, а также уровень напряжения данных объектов.

Актом разграничения определена граница между сетевой организацией (ОАО «Хасанкоммунэнерго») и потребителем (Служба в пгт. Посьет) по объекту оборудование водозабора в/ч.

Граница ответственности сторон по указанному объекту определена на кабельных наконечниках отходящей питающей линии РУ-10кВ ТП-101 ф-5 ПС Посьет.

Уровень напряжения при установлении границ эксплуатационной ответственности по такому объекту определён как СН11.

Между тем как согласно приложению № 2 к Договору № 122 объекту оборудование водозабора в/ч присвоен уровень напряжения НН, по которому ООО «Энергосбыт» осуществляет расчет.

В соответствии с пунктом 44 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском рынке), утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации от 06.08.2004 № 20-э/2 (далее – Приказ № 20-э/2) размер тарифа на услуги по передаче электрической энергии рассчитывается в виде экономически обоснованной ставки, которая в свою очередь дифференцируется по четырем уровням напряжения в точке подключения потребителя (покупателя, другой энергоснабжающей организации) к электрической сети рассматриваемой организации:

на высоком напряжении: (ВН) 110 кВ и выше;

на среднем первом напряжении: (СН1) 35 кВ;

на среднем втором напряжении: (СН 11) 20 - 1 кВ;

на низком напряжении: (НН) 0,4 кВ и ниже.

Пунктом 45 Приказа № 20-э/2 установлено, что при расчете тарифа на услуги по передаче электрической энергии за уровень напряжения принимается значение питающего (высшего) напряжения центра питания (подстанции) независимо от уровня напряжения, на котором подключены электрические сети потребителя (покупателя, ЭСО), при условии, что граница раздела балансовой принадлежности электрических сетей рассматриваемой организации и потребителя (покупателя, ЭСО) устанавливается на: выводах проводов из натяжного зажима порталной оттяжки гирлянды изоляторов воздушных линий (ВЛ), контактах присоединения аппаратных зажимов спусков ВЛ, зажимах выводов силовых трансформаторов со стороны вторичной обмотки, присоединении кабельных наконечников КЛ в ячейках распределительного устройства (РУ), выводах линейных коммутационных аппаратов, проходных изоляторах линейных ячеек, линейных разъединителях.

Частью 3 статьи 539 ГК РФ установлено, что к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

В соответствии с частью 1 статьи 542 ГК РФ качество подаваемой энергии должно соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе с обязательными правилами, или предусмотренным договором энергоснабжения.

Таким образом, при расчете тарифа на услуги по передаче электрической энергии за уровень напряжения должно приниматься значение питающего (высшего) напряжения центра питания (подстанции) независимо от уровня напряжения, на котором подключены электрические сети потребителя.

Договор электроснабжения и характер регулируемого тарифа носят императивный характер, в связи с чем стороны договора энергоснабжения не вправе по собственной воле определять отдельные условия такого договора. В данном случае свобода договора ограничена частью 4 статьи 422 ГК РФ.

Таким образом, Комиссия считает, что стороны договора энергоснабжения не вправе согласовывать отдельные условия, не соответствующие установленным правилам.

Учитывая вышеизложенное, довод ООО «Энергосбыт» о том, что для расчетов с потребителями применяются уровни напряжений, согласованные сторонами по договорам энергоснабжения, заключенным с потребителями, не может быть принят Комиссией во внимание, так средний второй уровень напряжения (СН11), согласно Приказу № 20-э/2, определяется собственным уникальным характером подключения и собственным регулируемым тарифом, что не допускает его произвольного определения сторонами договора, поскольку низкий уровень напряжения (НН), характеризуется собственным уникальным характером

подключения и собственным регулируемым тарифом

Соответственно, определение тарифа регламентируется способом присоединения сети потребителя к сетям сетевой организации – ОАО «Хасанкоммунэнерго», который носит объективный характер, обусловленный техническим регламентом присоединения.

При этом, согласно информационному письму Федеральной службы по тарифам от 24.03.06 № ЕЯ-1433/14, решением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.02.2006 № 16609/05 пункт 45 Приказа № 20-э/2 признан соответствующим действующему законодательству.

Таким образом, расчет тарифов на услуги по передаче необходимо производить в строгом соответствии с пунктом 45 Приказа № 20-э/2, а также в обязательном порядке учитывать действие данного пункта при заключении с потребителями договоров энергоснабжения.

Управлением в адрес Департамента по тарифам Приморского края было направлено письмо о предоставлении информации (исх. № 3925/06 от 05.05.2014) по вопросу применения пункта 45 Приказа № 20-э/2 энергоснабжающими организациями при заключении договоров энергоснабжения и при выставлении счет-фактур потребителям.

В своем письме от 08.05.2014 № 27/1975 Департамент по тарифам Приморского края указал, что ООО «Энергосбыт» обязано выставять счета за потребленную электрическую энергию по тому уровню напряжения, на котором находится граница раздела балансовой принадлежности электрических сетей и потребителя.

Департамент по тарифам Приморского края также указал, что энергоснабжающие организации обязаны применять положения пункта 45 Приказа № 20-э/2.

Также Комиссией установлено, что ООО «Энергосбыт» с февраля 2014 года начало выставять счета-фактуры в адрес потребителей в соответствии с положениями пункта 45 Приказа № 20-э/2.

Постановлением Департамента по тарифам Приморского края от 25.12.2012 № 87/21 (с изменениями, внесёнными постановлением Департамента по тарифам Приморского края от 14.01.2013 № 1/1) установлены единые (котловые) тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям организаций, оказывающих указанные услуги на территории Приморского края на 2013 год.

Аналогичный тариф установлен постановлением Департамента по тарифам Приморского края от 20.12.2013 № 81/2 (с изменениями, внесёнными постановлением Департамента по тарифам Приморского края от 29.01.2014 № 2/8) на 2014 год.

Таким образом, Комиссия считает, что ООО «Энергосбыт» незаконно выставляет счета-фактуры потребителям по уровню фактического напряжения, что не соответствует актам балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, а также уровню тарифного напряжения у потребителей.

В части занижения объема полезного отпуска электрической энергии, разногласий по формированию объема полезного отпуска со стороны ООО «Энергосбыт» Комиссией установлено следующее.

Между ООО «Хасанкоммунэнерго» и ООО «Энергосбыт» заключен договор от 20.12.2012 № 1/2013 купли-продажи электрической энергии (мощности) в целях компенсации потерь (далее – Договор № 1/2013).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора № 1/2013 ООО «Энергосбыт» обязуется осуществлять продажу ОАО «Хасанкоммунэнерго» электрической энергии (мощности) в объеме фактических потерь, возникающих при оказании услуг по передаче ОАО «Хасанкоммунэнерго» электрической энергии по своим электрическим сетям, а ОАО «Хасанкоммунэнерго» обязуется приобретать и оплачивать указанный объем электрической энергии (мощности) в порядке и сроки, предусмотренные настоящим договором.

Пунктом 8.3 Договора № 1/2013 установлено, что все споры, разногласия и требования, возникающие из настоящего договора подлежат разрешению в Арбитражном суде Приморского края.

Таким образом, занижение объемов полезного отпуска электрической энергии является нарушением действующего договора и является спором двух хозяйствующих субъектов.

В настоящее время данные разногласия находятся на рассмотрении в Арбитражном суде Приморского края (дела №№ А51-34336/2013, А51-1568/2014).

Вместе с тем, в соответствии с положениями пункта 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков.

Таким образом, вопрос в части занижения объема полезного отпуска электрической энергии, разногласий по формированию объема полезного отпуска со стороны ООО «Энергосбыт», не относится к компетенции Приморского УФАС России.

ООО «Энергосбыт» приказом Федеральной службы по тарифам от 04.07.2007 № 148-э (с изменениями, внесёнными приказом ФСТ России от 26.04.2012 № 295-э) присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Приморского края.

Зоны деятельности гарантирующего поставщика ООО «Энергосбыт» определены постановлением Региональной энергетической комиссией Приморского края от 21.03.2007 № 5/9.

Постановлением департамента по тарифам Приморского края от 25.12.2012 № 87/22 (с изменениями, внесёнными постановлением Департамента по тарифам Приморского края от 13.02.2013 № 9/20) установлен тариф на электрическую энергию (мощность), поставляемую покупателям Приморского края на

территориях, не объединенных в ценовые зоны оптового рынка, за исключением электрической энергии (мощности), поставляемой населению и приравненным к нему категориям потребителей по договорам энергоснабжения гарантирующими поставщиками, в том числе ООО «Энергосбыт» на 2013 год.

Аналогичный тариф установлен постановлением Департамента по тарифам Приморского края от 25.12.2013 № 82/27 на 2014 год.

На основании вышеизложенного, Комиссия признала положение ООО «Энергосбыт» доминирующим на рынке купле-продаже электрической энергии в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика на территории Хасанского муниципального района.

С учётом изложенного, Комиссия считает, что действиями ООО «Энергосбыт», выразившимися в выставлении счетов-фактур потребителям по уровню фактического напряжения, что не соответствует действующему законодательству Российской Федерации в сфере электроэнергетики, предусматривающими производство указанных расчётов в соответствии с актами балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, а также согласованному уровню тарифного напряжения данных потребителей, ущемляются права и законные интересы ООО «Зарубинская база флота», ООО «Троицкое рыболовецкое потребительское общество», ФГКУ «Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Приморскому краю» в лице Службы в поселке городского типа Посьет и иных потребителей путем в нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ООО «Энергосбыт» (ул. Светланская, 66Б, г. Владивосток, 690091; ИНН 2531001655) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления своим доминирующим положением, выразившегося в ущемлении прав и законных интересов ООО «Зарубинская база флота», ООО «Троицкое рыболовецкое потребительское общество», ФГКУ «Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Приморскому краю» в лице Службы в поселке городского типа Посьет и иных потребителей путём выставления счетов-фактур потребителям по уровню фактического напряжения, что не соответствует действующему законодательству Российской Федерации в сфере электроэнергетики, предусматривающему производство указанных расчётов в соответствии с актами балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, а также уровнем тарифного напряжения данных потребителей.
2. Выдать ООО «Энергосбыт» обязательное для исполнения предписание о

прекращении нарушения антимонопольного законодательства, указанного в пункте 1 резолютивной части настоящего решения, путём совершения в установленный срок следующих действий:

- производить расчет за электрическую энергию (мощность), поставляемую покупателям по договорам энергоснабжения с ООО «Энергосбыт» по уровню напряжения принимаемого значения питающего (высшего) напряжения центра питания (подстанции) независимо от уровня напряжения, на котором подключены электрические сети потребителя (покупателя, ЭСО), при условии, что граница раздела балансовой принадлежности электрических сетей рассматриваемой организации и потребителя (покупателя, ЭСО) устанавливается на: выводах проводов из натяжного зажима порталной оттяжки гирлянды изоляторов воздушных линий, контактах присоединения аппаратных зажимов спусков воздушных линий, зажимах выводов силовых трансформаторов со стороны вторичной обмотки, присоединении кабельных наконечников кабельных линий в ячейках распределительного устройства, выводах линейных коммутационных аппаратов, проходных изоляторах линейных ячеек, линейных разъединителях.