

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

г. Киров обл., 610019, К.Либкнехта, 69, тел. 64-94-25.

«04» июня 2010 г.

Дело № 01/02-10

Резолютивная часть решения объявлена 04.06.2010 г.

Решение изготовлено в полном объеме 21.06.2010 г.

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Мильчакова В.В. - руководителя управления;

Членов Комиссии:

Никоновой М.А. – заместителя руководителя управления;

Боровченко Н.И. - вед. специалиста-эксперта;

Бушманова Е.С. - специалиста 1-го разряда;

Секретаря: Двининой Е.Н. - специалиста 3-го разряда

присутствии:

представителя заявителя Корсаковой Ольги Вениаминовны по доверенности от 11.01.2010 г. № 11-12/7;

представителя ответчика Баряхтар Ирины Юрьевны по доверенности от 18.12.2009 г.;

представителей РСТ Кировской области Кривошеиной Татьяны Николаевны по доверенности от 03.06.2010 г.; Жуйкова Дмитрия Аркадьевича по доверенности от 03.06.2010 г.

рассмотрев дело № 01/02-10 по признакам нарушения ОАО «МРСК Центра и Приволжья» (г. Киров, ул. Дрелевского 51) пункта 3 части 1 статьи Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области 25.12.2009 г. поступило заявление от ОАО «Кировэнергосбыт» на действия ОАО «МРСК Центра и Приволжья» в связи с навязыванием невыгодных условий договора оказания услуг по передаче электрической энергии.

По признакам нарушения ОАО «МРСК Центра и Приволжья» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было возбуждено дело № 01/02-10.

На заседании Комиссии представитель заявителя сообщил, что в соответствии с заключенным 29.01.2008 г. договором об оказании услуг по передаче электрической энергии, расчеты за услуги по передаче электрической энергии в 2008 г. производились по двухставочному единому «котловому» тарифу. Решением РСТ Кировской области от 11.01.2008 г. № 1/2 был установлен двухставочный единый «котловой» тариф на 2008 г. на услуги по передаче электрической энергии для ОАО «МРСК Центра и Приволжья». Решением правления РСТ по Кировской области от 30.12.2008 г. № 51/7 установлены два варианта тарифов на услуги по передаче электрической энергии на 2009 г.: одноставочный единый «котловой» тариф и двухставочный единый «котловой» тариф. В январе и феврале 2009 г. сторонами по договору были подписаны акты об оказании услуг по передаче электрической энергии, в которых стоимость услуг по ее передаче была определена с применением одноставочного единого «котлового» тарифа. Дополнительным соглашением от 27.11.2008 г. к Договору оказания услуг ОАО «МРСК Центра и Приволжья» предложило внести изменения и дополнения в Договор. Протоколом разногласий от 29.12.2008 г. к дополнительному соглашению к Договору оказания услуг ОАО «Кировэнергосбыт» предложило включить в дополнительное соглашение пункты 20 и 21 и, таким образом, внести изменения в п. 8.1.2. Договора в части применения в расчетах одноставочного единого «котлового» тарифа. Эти условия не были приняты ОАО «МРСК Центра и Приволжья» и ответчиком направлен протокол согласования разногласий от 20.02.2009 г. к дополнительному соглашению к Договору оказания услуг, в котором пункты 20 и 21 из дополнительного соглашения были исключены. Ответчик, тем самым, отказался от внесения изменений в Договор оказания услуг в части применения в расчетах одноставочного единого «котлового» тарифа. Протоколом урегулирования разногласий от 20.03.2009 г. к дополнительному соглашению к Договору оказания услуг ОАО «Кировэнергосбыт» снова предложило включить в текст Договора условие о расчете по одноставочному единому «котловому» тарифу. Указанный протокол урегулирования разногласий был оставлен ОАО «МРСК Центра и Приволжья» без согласования, т.к. ответ на него ОАО «Кировэнергосбыт» не получило. Начиная с марта 2009 г. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» стало выставлять счета-фактуры за услуги по передаче электрической энергии с применением двухставочного единого «котлового» тарифа. Пункт 58 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации устанавливает возможность выбора варианта тарифа. ОАО «Кировэнергосбыт» неоднократно предлагало ответчику внести изменения в Договор оказания услуг и согласовать применение в расчетах одноставочный единый «котловой» тариф и, тем самым, привести в соответствие фактически сложившиеся в январе-феврале 2009 г. отношения по расчетам за оказанные услуги по передаче электрической энергии. Кроме того, 29.12.2008 г. состоялось совещание у заместителя Председателя Правительства Кировской области с участием представителей ОАО «Кировэнергосбыт», ОАО «МРСК Центра и Приволжья», Правительства Кировской области, Региональной службы по тарифам Кировской области, по результатам которого принято решение, что в 2009 г. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» за оказанные услуги по передаче электрической энергии с ОАО «Кировэнергосбыт» ведет расчеты по одноставочным единым «котловым» тарифам. Заявитель считает, что ответчик, неправомерно не согласовав предложенное ОАО «Кировэнергосбыт» условие договора об оплате за услуги по передаче электрической энергии по одноставочному тарифу, тем самым навязал невыгодные условия договора.

Далее представитель заявителя уточнил, что при предъявлении стоимости услуг по передаче электрической энергии в 2009 г. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» рассчитывало ставку на содержание электрических сетей с применением величины заявленной мощности на 2008 г. Заявленная мощность - это предельная величина потребляемой в текущий период регулирования мощности, определенная соглашением между сетевой организацией и потребителем услуг по передаче

электрической энергии. Из этого определения следует, что значение заявленной мощности определяется на каждый период регулирования. Законодательство в области тарифного регулирования не предусматривает возможности распространения величин электрической мощности одного периода регулирования на последующий период регулирования. Заявленная мощность не согласовывалась сторонами на 2009 г. На невозможность использования в расчетах, ведущихся в 2009 г., величин мощности по данным 2008 г., указывает существенное снижение потребления электрической энергии и мощности в 2009 г. Согласно статистическим данным, потребление электрической энергии у покупателей ОАО «Кировэнергосбыт» за девять месяцев 2009 г. сократилось на 11 % по сравнению с аналогичным периодом 2008 г. Помимо этого, покупатели электрической энергии оплачивают ОАО «Кировэнергосбыт» фактически потребленную электрическую энергию и мощность, определяемую на основании данных приборов учета или расчетным путем, в том числе потребители, рассчитывающиеся по двухставочному варианту тарифа, оплачивают фактически потребленную мощность. При определении стоимости оказанных услуг по передаче электрической энергии величина заявленной мощности не может быть использована в качестве величины, определяющей объем оказанных услуг, подлежащих оплате, так как она не отражает фактическую мощность, переданную сетевой организации потребителям в текущем периоде. Таким образом, рассчитав стоимость услуг по передаче электрической энергии в 2009 г. с применением заявленной мощности на 2008 г. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» нарушило установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования. Требования заявителя состоят в признании факта злоупотребления доминирующим положением в части навязывания невыгодных условий договора и нарушения установленного нормативными актами порядка ценообразования.

Представитель ответчика сообщил, что условиями заключенного договора об оказании услуг по передаче электрической энергии сторонами согласовано применение в расчете стоимости услуг по передаче электрической энергии двухставочного единого «котлового» тарифа и заявленной мощности, указанной в приложении № 4 к Договору. В соответствии с приложением № 4 к Договору, заявленная мощность согласована сторонами с поквартальной разбивкой, а также с разбивкой по месяцам.

Согласно п. 58 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, потребители, в том числе покупающие часть электрической энергии (мощности) на оптовом рынке, самостоятельно выбирают для проведения расчетов за электрическую энергию (мощность) на розничном рынке один из вариантов тарифа, уведомив об этом организацию, поставляющую ему электрическую энергию (мощность), не менее чем за месяц до вступления в установленном порядке в силу указанных тарифов. Со стороны ОАО «Кировэнергосбыт» уведомления об изменении варианта тарифа в установленный законом срок в адрес ОАО «МРСК Центра и Приволжья» не поступало. Более того, пунктом 32 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг установлено, что договор, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении, изменении, либо о заключении нового договора. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» в адрес ОАО «Кировэнергосбыт» направило дополнительное соглашение от 27.11.2008 г. к Договору оказания услуг, но оно не касалось вопроса выбора варианта тарифа. В январе 2009 г. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» получило протокол разногласий от 29.12.2008 г. к дополнительному соглашению от 27.11.2008 г. к Договору, который включал не только позицию ОАО «Кировэнергосбыт» по пунктам, предложенным ответчиком в дополнительном соглашении, но также и новые предложения об изменении Договора, в том числе и по применяемому варианту тарифа. В частности, пунктами 20 и 21 протокола разногласий было предложено изменить редакцию п. 8.1.2 Договора и, таким образом, производить расчеты за услуги по передаче электрической энергии по одноставочному единому «котловому» тарифу. Подписание протокола разногласий от 29.12.2008 г. к дополнительному соглашению к Договору на условиях ОАО «Кировэнергосбыт» не являлось обязательным в силу ст. 450, 451 ГК РФ. Пунктом 11.5 договора оказания услуг предусмотрено, что любые изменения и дополнения к договору действительны только при условии оформления их в письменном виде и подписания обеими сторонами. Подписание актов об оказании услуг по передаче электрической энергии за январь и февраль 2009 г. не означает то, что сторонами были внесены изменения в условия Договора. Стороны не могут изменить договор конклюдентными действиями. Расчет стоимости услуг за январь и февраль 2009 г. был сделан ОАО «МРСК Центра и Приволжья» ошибочно, что не указывает на согласование изменений условий Договора. Таким образом, рассчитывая в 2009 г. стоимость услуг по передаче электрической энергии по двухставочному тарифу и заявленной мощности, согласованной сторонами на 2008 г., ОАО «МРСК Центра и Приволжья» действовало в полном соответствии с условиями Договора и требованиями действующего законодательства, что исключает квалификацию данных действий как неправомерных и нарушающих антимонопольное законодательство.

Начиная с марта 2009 г. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» предъявляло плату за оказанные услуги по передаче электрической энергии по двухставочному «единому» котловому тарифу, а ОАО «Кировэнергосбыт» оплачивало данные услуги по одноставочному «единому» котловому тарифу. 28.10.2009 обратился в Арбитражный суд Кировской области с иском о взыскании долга за оказанные услуги по Договору за период с марта по сентябрь 2009 г.

На заседании Комиссии 10.02.2010 г. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» заявило ходатайство о приостановлении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства до вступления в законную силу решения суда, имеющее значение для рассмотрения данного дела. Комиссия ходатайство удовлетворила. По ходатайству ответчика от 20.05.2010 г. № 19-04/163 рассмотрение дела было возобновлено.

На заседании Комиссии 01.06.2010 г. ОАО «Кировэнергосбыт» заявило ходатайство о привлечении к участию в деле представителей РСТ Кировской области. Комиссия удовлетворила данное ходатайство. В заседании Комиссии был объявлен перерыв до 04.06.2010 г.

04.06.2010 г. представители РСТ Кировской области пояснили, что при расчете тарифа на услуги по передаче электрической энергии на 2009 г. учитывалась заявленная мощность на 2009 г., а ответчиком при расчете стоимости оказанных услуг по передаче электрической энергии с ОАО «Кировэнергосбыт» применялась заявленная мощность 2008 г., в результате чего ОАО «МРСК Центра и Приволжья» получило дополнительный доход. РСТ Кировской области, располагая информацией о планируемой и полученной прибыли ответчика в 2009 г., при установлении тарифов на передачу электрической энергии на следующий период регулирования учит излишне полученный доход. В тарифах на электрическую энергию, отпускаемую ОАО «Кировэнергосбыт» в последующем периоде регулирования будет учтен недополученный доход. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» не нарушило установленный нормативными актами порядок ценообразования, т.к. в расчетах с ОАО «Кировэнергосбыт» применяло установленные регулирующим органом тарифы на передачу электрической энергии.

Заслушав объяснения сторон и исследовав материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Между ОАО «Кировэнергосбыт» и ОАО «МРСК Центра и Приволжья» 29.01.2008 г. заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 70480025/2-37/08-181 (в редакции протокола разногласий от 27.02.2008 г.).

В соответствии с п. 2.1. Договора, Исполнитель обязуется оказывать Заказчику (ОАО «Кировэнергосбыт») услуги по передаче электрической энергии потребителям в соответствующих точках поставки, посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих Исполнителю на праве собственности или ином установленном законе основании, а так же через технические устройства прочих сетевых организаций, в рамках соблюдения установленных

государственными органами требований технических регламентов, стандартов, технических норм надежности функционирования и качества электроэнергии, а Заказчик обязуется оплачивать услуги Исполнителя в порядке, установленном Договором.

Пункт 2 статьи 23 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" определяет, что государственному регулированию в электроэнергетике подлежат в том числе цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям и предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям.

В соответствии со ст. 6 Федерального закона от 14.04.1995 N 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации», к полномочиям органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов относится установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней тарифов на услуги по передаче электрической энергии по указанным электрическим сетям.

Тарифы на услуги по передаче электрической энергии устанавливаются в соответствии с Методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденные Приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 г. N 20-э/2 (Методические указания).

Методические указания предусматривали расчет размера платы за услуги по передаче электрической энергии только по двухставочному варианту тарифа.

Согласно пункту 50 Методических указаний, расчет двухставочных единых (котловых) тарифов производится путем определения двух ставок: единой ставки на содержание электрических сетей соответствующего уровня напряжения в расчете за МВт заявленной мощности потребителя и единой ставки на оплату технологического расхода (потерь) электроэнергии в процессе ее передачи потребителям по сетям соответствующего уровня напряжения.

Решением правления РСТ Кировской области от 11.01.2008 N 1/2 "О тарифах на услуги по передаче электрической энергии на 2008 год" был установлен двухставочный единый «котловый» тариф.

Пунктом 8.1.2. Договора сторонами определена формула, по которой рассчитывается стоимость услуг ОАО «МРСК Центра и Приволжья» по передаче электрической энергии (мощности). Пунктами 8.1.2.1. и 8.1.2.2. Договора установлено, что стоимость услуг по передаче электрической энергии (мощности) включает стоимость услуг по передаче электрической энергии (мощности) на содержание электрических сетей (учитывает заявленную мощность и ставку на содержание электрических сетей, установленную органом исполнительной власти РФ в области государственного регулирования тарифов), стоимость услуг по передаче электрической энергии (мощности) на оплату технологического расхода (потерь) электрической энергии, необходимого на ее передачу по сетям (учитывает суммарный объем электрической энергии, переданный потребителям заказчика за расчетный период и ставку на оплату технологического расхода (потерь) электрической энергии на ее передачу по электрическим сетям, установленную органом исполнительной власти РФ в области государственного регулирования тарифов).

Таким образом, в соответствии с Решением правления региональной службы по тарифам Кировской области от 11.01.2008 N 1/2 и пп. 8.1.2., 8.1.2.1., 8.1.2.2. Договора, стороны в 2008 г. осуществляли расчет за услуги по передаче электрической энергии по двухставочному единому «котловому» тарифу.

Приказом Федеральной службы по тарифам РФ от 21.10.2008 N 209-э/1 были внесены изменения в Методические указания, в соответствии с которыми тарифы на услуги по передаче электрической энергии на территории субъекта Российской Федерации устанавливаются одновременно в двух вариантах: двухставочный и одноставочный.

Решением правления региональной службы по тарифам Кировской области от 30.12.2008 N 51/7 "О единых «котловых» тарифах на услуги по передаче электрической энергии на 2009 год" установлены два варианта тарифа:

- одноставочные тарифы (включают тариф на передачу);
- двухставочные тарифы (включают ставку на содержание электрических сетей и ставку на оплату технологического расхода (потерь) электрической энергии на ее передачу).

В январе и феврале 2009 г. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» и ОАО «Кировэнергосбыт» подписали акты об оказании услуг по передаче электрической энергии (от 31.01.2009 № 37, от 28.02.2009 г. № 56) с применением одноставочного единого «котлового» тарифа и на основании указанных актов ответчиком выставлены счета-фактуры на оплату услуг по передаче электрической энергии (счета-фактуры от 31.01.2009 г., от 28.02.2009 г.). Счета-фактуры оплачены ОАО «Кировэнергосбыт».

Начиная с марта 2009 г. стоимость услуг по передаче электрической энергии ОАО «МРСК Центра и Приволжья» стало рассчитывать с применением двухставочного единого «котлового» тарифа, что подтверждается актами об оказании услуг по передаче электрической энергии за март-октябрь 2009 г. (от 31.03.2009 г. № 79, от 30.04.2009 г. № 90, от 31.05.2009 г. № 129, от 30.06.2009 г. № 148, от 31.07.2009 г. № 171, от 31.08.2009 г. № 217, от 30.09.2009 г. № 245, от 31.10.2009 г. № 273) и выставленными счетами-фактурами (от 31.03.2009 г., от 30.04.2009 г., от 31.05.2009 г., от 30.06.2009 г., от 31.07.2009 г., от 31.08.2009 г., от 30.09.2009 г., 31.10.2009 г.).

Указанные акты об оказании услуг по передаче электрической энергии ОАО «Кировэнергосбыт» были подписаны с претензиями от 20.04.2009 г. № 20-13/284, от 20.05.2009 г. № 20-14/361, от 19.06.2009 г. № 20-14/461, от 16.07.2009 г. № 20-14/544, от 19.08.2009 г. № 20-14/624, от 18.09.2009 г. № 20-14/705, от 19.10.2009 г. № 20-14/792, от 18.11.2009 г. № 20-14/288. В данных претензиях заявитель указывал на то, что исходя их сложившихся отношений в январе и феврале 2009 г., ОАО «МРСК Центра и Приволжья» неверно определило стоимость оказанных услуг, применив для ее расчета двухставочные единые «котловые» тарифы на услуги по передаче электрической энергии. Фактически ОАО «Кировэнергосбыт» производило расчеты за услуги по передаче электрической энергии с ОАО «МРСК Центра и Приволжья» в 2009 г. по одноставочному тарифу, что было подтверждено в заседании Комиссии и заявителем, и ответчиком.

Письмом от 10.11.2009 г. № 19-11/353 ОАО «МРСК Центра и Приволжья» сообщило ОАО «Кировэнергосбыт» о том, что в актах об оказании услуг по передаче электрической энергии за январь и февраль 2009 г. (от 31.01.2009 № 37, от 28.02.2009 г. № 56) ответчиком стоимость услуг была определена ошибочно и с марта 2009 г. расчет стоимости услуг по передаче электрической энергии производится ОАО «МРСК Центра и Приволжья» в полном соответствии с условиями Договора с применением двухставочного единого «котлового» тарифа.

Дополнительным соглашением от 27.11.2008 г. к Договору ОАО «МРСК Центра и Приволжья» предложило внести изменения и дополнения в Договор. Данное дополнительное соглашение подписано ОАО «Кировэнергосбыт» с протоколом разногласий от 29.12.2008 г., полученный ОАО «МРСК Центра и Приволжья» 22.01.2009 г., которым было предложено включить в дополнительное соглашение к Договору пп. 20 и 21, касающиеся внесения изменений в п. 8.1.2 Договора в части применения в расчетах одноставочного единого «котлового» тарифа.

Указанный протокол разногласий от 29.12.2008 г. к дополнительному соглашению от 27.11.2008 г. к Договору был подписан ответчиком с протоколом согласования разногласий от 20.02.2009 г., которым пп. 20 и 21 из дополнительного соглашения от 27.11.2008 г. к Договору были исключены.

Протокол согласования разногласий от 20.02.2009 г. к дополнительному соглашению от 27.11.2008 г. к Договору подписан заявителем с протоколом урегулирования разногласий от 20.03.2009 г., которым ОАО «Кировэнергосбыт» вновь предложило включить в Договор условие о расчете за услуги по передаче электрической энергии по одноставочному единому «котловому» тарифу.

Протокол урегулирования разногласий от 20.03.2009 г. к протоколу согласования разногласий от 20.02.2009 г. к протоколу разногласий от 29.12.2008 г. к дополнительному соглашению от 27.11.2008 г. к Договору ОАО «МРСК Центра и Приволжья» не подписало. ОАО «Кировэнергосбыт» с целью окончательного урегулирования разногласий по Договору в соответствии со статьями 450, 452 Гражданского Кодекса РФ в суд не обратилось.

В соответствии с п. 10.1 Договора, он вступает в силу с момента подписания его сторонами и распространяет свое действие на отношения сторон, возникшие с 1 января 2008 г., и действует по 31 декабря 2008 г.

В случае, если ни одна из сторон не направила другой стороне в срок не менее чем за месяц до окончания срока действия договора уведомление о расторжении договора, либо о внесении в него изменений, либо о заключении нового договора, то настоящий договор считается продленным на следующий календарный год на тех же условиях (п. 10.4 Договора).

В п. 11.5 Договора сторонами установлено, что любые изменения и дополнения к Договору действительны только при условии оформления их в письменном виде и подписания обеими сторонами, за исключением случаев, предусмотренных в Договоре.

Согласно п. 1 ст. 452 Гражданского кодекса РФ, соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

В силу п. 10.4 Договора сторона, намеренная внести изменения в условия Договора на следующий календарный год, должна уведомить об этом другую сторону в срок до 1 декабря. Предложение об изменении варианта тарифа на услуги по передаче электрической энергии на 2009 г. заявителем сделано только в протоколе разногласий от 29.12.2008 г. к дополнительному соглашению от 27.11.2008 г. к Договору, полученный ОАО «МРСК Центра и Приволжья» 22.01.2009 г. Таким образом, срок для внесения изменений в Договор был пропущен ОАО «Кировэнергосбыт».

Другой гарантирующий поставщик, отпускающий электрическую энергию потребителям Кировской области - ОАО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» письмом от 28.11.2008 г. № 3221-ПР-РЭС/08 уведомило ОАО «МРСК Центра и Приволжья» о том, что для определения стоимости оказанных услуг по передаче электрической энергии Общество с 01.01.2009 г. выбирает одноставочный вариант тарифа.

ОАО «Кировэнергосбыт» в установленном Договором порядке не воспользовалось своим правом на внесение изменений в условия Договора в части выбора варианта тарифа, что означает применение в 2009 г. при расчетах за услуги по передаче электрической энергии двухставочного единого «котлового» тарифа.

В соответствии с п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861, заявленная мощность - предельная величина потребляемой в текущий период регулирования мощности, определенная соглашением между сетевой организацией и потребителем услуг по передаче электрической энергии, исчисляемая в мегаваттах.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил недискриминационного доступа предусмотрено, что договор на оказание услуг по передаче электрической энергии должен содержать существенное условие договора о величине заявленной мощности, в пределах которой сетевая организация принимает на себя обязательства обеспечить передачу электрической энергии в указанных в договоре точках присоединения.

Пунктом 2.1 Договора стороны определили, что передача электрической энергии (мощности) производится в пределах заявленной мощности, указанной в Приложении № 4 к Договору, но не более максимальной мощности, разрешенной к потреблению, указанной в актах разграничения балансовой принадлежности электросетей, актах разграничения эксплуатационной ответственности сторон, актах технологического присоединения и (или) договорах электроснабжения (купли-продажи), а в случае отсутствия в указанных документах размера максимальной мощности, разрешенной к потреблению - не более присоединенной мощности.

В приложении № 4 к Договору «Плановое количество электрической энергии (мощности), передаваемое потребителям Заказчика» заявленная мощность согласована сторонами с поквартальной разбивкой, а также с разбивкой по месяцам.

Таким образом, условиями подписанного сторонами Договора определена величина заявленной мощности, применяемая при расчетах за услуги по передаче электрической энергии. Изменение Договора в этой части на 2009 г. сторонами не вносились.

Кроме того, в соответствии с п. 46 Правил недискриминационного доступа потребитель услуг не менее чем за 8 месяцев до наступления очередного периода регулирования тарифов должен уведомить сетевую организацию о величине заявленной мощности на предстоящий календарный год. Заявитель с уведомлением о согласовании новых величин заявленной мощности на 2009 г. в установленный законом срок к ОАО «МРСК Центра и Приволжья» не обратился.

Арбитражный суд Кировской области, рассмотрев 09 февраля 2010 г. делу № А28-16208/2009-419/22, пришел к выводу, что ОАО «МРСК Центра и Приволжья» правомерно рассчитывало стоимость услуг по передаче электрической энергии за март-сентябрь 2009 г. исходя из двухставочного тарифа, установленного на 2009 г. решением РСТ Кировской области от 30.12.2008 г. № 51/7 по заявленной мощности, согласованной сторонами на 2008 г. Доказательства наличия письменного соглашения сторон, свидетельствующего об изменении условий договора в части применения одноставочного тарифа, ОАО «Кировэнергосбыт» не представило.

Законность и обоснованность выводов Арбитражного суда Кировской области подтверждены постановлением Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 27 апреля 2010 г.

В соответствии со ст. 4 Федерального закон от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Из смысла статьи 3 данного Федерального закона следует, что естественная монополия - это такое состояние товарного рынка, когда конкуренция на нем отсутствует в силу ее экономической невыгодности или технологической невозможности.

В силу п. 5 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» положение субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Согласно п. 13 Информационного письма ВАС РФ от 30.03.98 г. № 32 субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке и на них распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством.

Приказом ФСТ РФ от 27.06.2008 N 236-э, ОАО «МРСК Центра и Приволжья» включено в раздел I "Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии" Реестра субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, под регистрационным N 52.1.258.

Таким образом, ОАО «МРСК Центра и Приволжья», осуществляя деятельность в условиях естественной монополии, занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения своих электрических сетей.

Часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут

являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие):

3) навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);

10) нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Комиссия, рассмотрев представленные в материалы дела доказательства, пришла к выводу, что в действиях ОАО «МРСК Центра и Приволжья» не подтвердился факт злоупотребления доминирующим положением в части навязывания невыгодных условий договора и нарушения установленного нормативными актами порядка ценообразования.

Мнение Комиссии основано на следующем:

Приказом ФСТ РФ от 21.10.2008 N 209-э/1 внесены изменения в Методические указания, в соответствии с которыми тарифы на услуги по передаче электрической энергии на территории субъекта Российской Федерации устанавливаются одновременно в двух вариантах: двухставочный и одноставочный.

Решением правления региональной службы по тарифам Кировской области от 30.12.2008 N 51/7 «О единых «котловых» тарифах на услуги по передаче электрической энергии на 2009 г.» установлены два варианта тарифа: одноставочный и двухставочный.

ОАО «Кировэнергосбыт» имело возможность в установленном порядке внести изменения в договор оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенный с

ОАО «МРСК Центра и Приволжья», касающиеся выбора варианта тарифа на услуги по передаче электрической энергии на 2009 год как это сделал другой гарантпругий поставщик ОАО «РУСЭНЕРГСБЫТ», который своевременно уведомил ОАО «МРСК Центра и Приволжья» о том, что для определения стоимости оказанных услуг по передаче электрической энергии с 01.01.2009 г. выбирает одноставочный вариант тарифа.

ОАО «МРСК Центра и Приволжья» в 2009 г. с марта по декабрь предъявляло счета на оплату услуг по передаче электрической энергии исходя из двухставочного тарифа, а ОАО «Кировэнергосбыт» производило расчеты за данные услуги по одноставочному тарифу. ОАО «МРСК Центра и Приволжья» в судебном порядке взыскало с ОАО «Кировэнергосбыт» долг за оказанные в период с марта по сентябрь 2009 г. услуги по передаче электрической энергии (дело № А28-16208/2009-419/22).

ОАО «МРСК Центра и Приволжья» при расчетах с ОАО «Кировэнергосбыт» за оказанные услуги по передаче электрической энергии применяло установленные регулирующим органом тарифы. Договором оказания услуг установлено, что передача электрической энергии (мощности) производится в пределах заявленной мощности, указанной в Приложении № 4. Изменения в условия Договора на 2009 г. в этой части сторонами не вносилось.

Из вышеизложенного следует, что в действиях ОАО «МРСК Центра и Приволжья» комиссией не установлен факт нарушения пункта 3 и пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.48 Закона о защите конкуренции в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) рассмотрения дела подлежит прекращению.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

Производство по делу № 01/02-10 прекратить в виду отсутствия в действиях ОАО «МРСК Центра и Приволжья» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

В.В.Мильчаков

Члены комиссии

М.А. Никонова

Е.С.Бушманов

Н.И.Боровченко

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.