

РЕШЕНИЕ № 28

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ООО СП «Аркаим»; филиала ОАО «ДЭК» - «Хабаровскэнергосбыт»; рассмотрев дело № 3-1/218 по признакам нарушения ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» (ул. Тигровая, 19, г. Владивосток, 690091),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление ООО СП «Аркаим» (вх. от 14.08.2012 №6/6708), на действия ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» (далее - ОАО «ДЭК») по формированию платы за потребленную электрическую энергию в 2011 году, без учета норматива технологических потерь электрической энергии при ее передаче по единой национальной (общероссийской) электрической сети, утвержденного Министерством энергетики Российской Федерации на соответствующий период регулирования.

В ходе рассмотрения заявления и представленных сторонами документов Комиссией по рассмотрению дела №3-1/218 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

ОАО «ДЭК» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов» по виду услуг – «услуги по купле-продаже (поставке) электрической энергии (мощности)», имея долю свыше 50 % (приказ Хабаровского УФАС России №84-П от 23.04.2007).

Частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение действий (бездействие) занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе выраженных, согласно пункту 10 части 1 данной статьи, в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Согласно представленным документам и сведениям между ООО СП «Аркаим» и ОАО «ДЭК» заключен договор энергоснабжения №3 от 14.08.2009 для потребителей с присоединенной мощностью электроустановок свыше 750 кВА (далее – Договор №3). На основании данного договора ОАО «ДЭК» обязуется осуществлять продажу электрической энергии и мощности, через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги по оперативно-диспетчерскому управлению, неразрывно связанные с процессом

снабжения электрической энергии потребителей.

В соответствии с пунктом 5.1 Договора №3 цена данного договора определяется исходя из тарифов за электроэнергию и иные услуги, неразрывно связанные с энергоснабжением покупателя, установленных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов и объема потребленной электроэнергии.

Согласно пункту 5.2 Договора №3 установленные на момент заключения настоящего договора тарифы могут изменяться в соответствии с решениями (постановлениями) органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов. Изменения тарифов в период действия настоящего договора не требует его переоформления и вводится в действие со дня, указанного в соответствующем нормативном акте.

Разделом 6 договора предусмотрена обязанность покупателя производить оплату потребляемой электрической энергии в порядке, сроки и размере, предусмотренном договором.

Договорной объем электроэнергии (мощности) по указанному договору с ежемесячной детализацией (детализацией на расчетный период) указывается в приложении № 2.1 к договору.

В 2011 году расчет платы за потребленную электрическую энергию между ОАО «ДЭК» и ООО СП «Аркаим» производились в соответствии с постановлением Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края от 24.12.2010 №45/1 «Об установлении цен (тарифов) на электрическую энергию для потребителей ОАО «ДЭК» (филиал «Хабаровскэнергосбыт») в Хабаровском крае на 2011 год» (далее – Постановление №45/1).

При этом, ООО СП «Аркаим» является потребителем, которому электроэнергия поставляется с использованием объектов электросетевого хозяйства, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть (далее - ЕНЭС), производящим расчеты за потребленную электроэнергию согласно приложению 4 Постановления №45/1 - «Цены (тарифы) на электрическую энергию (мощность), поставляемую ОАО «ДЭК» (филиал «Хабаровскэнергосбыт») покупателям по договорам энергоснабжения на территории Хабаровского края, за исключением электрической энергии (мощности), поставляемой населению и приравненным к нему категориям потребителей, услуги по передаче электрической энергии (мощности) которым оказываются только с использованием объектов электросетевого хозяйства, входящих в ЕНЭС на 2011 год (без налога на добавленную стоимость)», со ставкой на оплату нормативных технологических потерь в размере 1 450.59 руб./МВт.ч.

По сведениям, представленным заявителем, ООО СП «Аркаим» при расчете платы за потребленную электрическую энергию в 2011 году руководствовалось также приказом Министерства энергетики России №30 от 08.02.2011 «Об утверждении нормативов технологических потерь электрической энергии при ее передаче по единой национальной (общероссийской) электрической сети на 2011 год, осуществляемой ОАО «ФСК ЕЭС» с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих ОАО «ФСК ЕЭС» на праве собственности или ином законном основании» (далее – Приказ Минэнерго РФ №30). Приказом Минэнерго

РФ №30 для Хабаровского края утвержден норматив технологических потерь электрической энергии при ее передаче по единой национальной (общероссийской) электрической сети (далее - ЕНЭС) на 2011 год, осуществляемой ОАО «ФСК ЕЭС» с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих ОАО «ФСК ЕЭС» на праве собственности или ином законном основании, равный 8,39%.

При этом, как пояснило ООО СП «Аркаим», при расчете за электрическую энергию, ставку на оплату нормативных технологических потерь необходимо умножать на норматив технологических потерь, установленный для Хабаровского края Приказом Минэнерго №30.

Согласно представленным сведениям ООО СП «Аркаим» письмом от 15.09.2011 уведомило ОАО «ДЭК» о том, что ООО СП «Аркаим» будет оплачивать полученную электрическую энергию в соответствии с вышеперечисленными актами.

Однако, в соответствии с представленными документами и сведениями ОАО «ДЭК» при расчете платы за потребленную электрическую энергию для ООО СП «Аркаим» в 2011 году указанный Приказ Минэнерго №30 не применяло.

Не согласившись с действиями (бездействием) ОАО «ДЭК» по формированию ООО СП «Аркаим» платы за электрическую энергию в 2011 году, без учета норматива технологических потерь электрической энергии при ее передаче по единой национальной (общероссийской) электрической сети, утвержденного Приказом Минэнерго №30, ООО СП «Аркаим» обратилось с заявлением в Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю для проверки указанных действий (бездействия) ОАО «ДЭК» на предмет нарушения антимонопольного законодательства.

Как следует из пояснений предоставленных ОАО «ДЭК», расчет платы за потребленную электрическую энергию в 2011 году производится в рамках заключенного Договора № 3 в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 №109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» вместе с «Правилами государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» (далее – Постановление №109), Правилами применения цен (тарифов), определения стоимости электрической энергии (мощности), реализуемой на розничных рынках по регулируемым ценам (тарифам), оплаты отклонений фактических объемов потребления электрической энергии (мощности) от договорных, а также возмещения расходов в связи с изменением договорного объема потребления электрической энергии (мощности) на территориях, не объединенных в ценовые зоны оптового рынка, утвержденными приказом ФСТ России от 30.11.2010 № 364-э/4 (далее – Приказ ФСТ России № 364-э/4), и Приложением 4 к Постановлению №45/1.

Также, согласно письмам ОАО «ДЭК», направленным в адрес ООО СП «Аркаим», ОАО «ДЭК» по рассматриваемому вопросу поясняет, что на основании пункта 64 Постановления №109 расчет тарифов (цен) на электрическую энергию осуществляется органом тарифного регулирования исполнительной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с Методическими указаниями, по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденными Приказом Федеральной

службы по тарифам от 06.08.2004 № 20-э/2 (далее – Методические указания).

Как поясняет ОАО «ДЭК», в силу пункта 10 Методических указаний регулируемые тарифы (цены) на электрическую энергию (мощность), поставляемую ОАО «ДЭК» потребителям устанавливаются органом тарифного регулирования субъекта Российской Федерации в виде суммы слагаемых, включая тарифы на услуги по передаче единицы электрической энергии (мощности), устанавливаемые органом тарифного регулирования одновременно в виде ставки, используемой для целей определения расходов на оплату нормативных технологических потерь электрической энергии в электрических сетях, и в виде ставки отражающей удельную величину расходов на содержание электрических сетей.

При этом, как поясняет ОАО «ДЭК», в Постановлении №45/1 отсутствует условие о необходимости учета норматива технологических потерь, предусмотренном Приказом Минэнерго РФ №30, при определении стоимости электрической энергии. Отсутствует такое условие и в Регламенте рассмотрения дел по установлению тарифов и (или) их предельных уровней на электрическую (тепловую) энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках электрической (тепловой) энергии (мощности), утвержденном Приказом ФСТ России от 08.04.2005 г. №130-э.

Таким образом, ОАО «ДЭК» в 2011 году при осуществлении расчетов с потребителями могло определить цену на реализуемую им электрическую энергию только в виде суммы слагаемых тарифа, установленного органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов для соответствующей категории потребителей. И, поскольку, одним из слагаемых тарифа для потребителя являлся тариф на передачу электроэнергии (мощности) в виде ставки на содержание объектов электросетевого хозяйства и ставки на оплату нормативных технологических потерь ОАО «ДЭК» могло использовать в расчетах с ООО СП «Аркаим» этот тариф исключительно в размере, установленном уполномоченным органом тарифного регулирования.

На основании изложенного, ОАО «ДЭК» полагает обоснованным расчет стоимости потребленной энергии путем произведения суммы всех составляющих тарифа, указанных в тарифном меню приложения №4 Постановления №45/1 на весь объем фактического потребления абонента за расчетный период, без применения норматива технологических потерь электрической энергии, утвержденного Приказом Минэнерго №30.

По результатам анализа законодательства Российской Федерации в сфере электроэнергетики Комиссией по рассмотрению дела №3-1/218 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьей 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Согласно статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Пунктом 1 статьи 424 ГК РФ предусмотрено, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Согласно положениям Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон «Об электроэнергетике») деятельность в области электроэнергетики является регулируемой.

Статья 4 Закона «Об электроэнергетике» предусматривает, что нормативные правовые акты в области государственного регулирования отношений в сфере электроэнергетики принимаются в соответствии с федеральными законами Правительством Российской Федерации и уполномоченными им федеральными органами исполнительной власти. Органы государственной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления не вправе принимать нормативные правовые акты, направленные на регулирование отношений в сфере электроэнергетики, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Статьей 23 Закона «Об электроэнергетике» предусмотрено, что государственное регулирование цен (тарифов) осуществляется в порядке, установленном основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике и правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными Правительством Российской Федерации. При этом регулируемые цены (тарифы) могут устанавливаться как в числовом выражении, так и в виде формул или порядка определения таких цен.

В соответствии со статьей 24 Закона «Об электроэнергетике» Правительство Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации об электроэнергетике утверждает основы ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, определяющие принципы и методы расчета цен (тарифов) в электроэнергетике, в том числе критерии оценки экономической обоснованности затрат, включаемых в указанные цены (тарифы), и определения уровня доходности инвестированного капитала, используемого в сферах деятельности субъектов электроэнергетики, в которых применяется государственное регулирование цен (тарифов), порядок учета результатов деятельности субъектов электроэнергетики по итогам работы за период действия ранее утвержденных цен (тарифов), особенности определения цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), поставляемую покупателям в технологически изолированных территориальных энергетических системах.

Согласно пункту 54 Постановления №109 органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов на очередной финансовый год устанавливают на розничном рынке регулируемые тарифы на электрическую энергию (мощность), реализуемую на розничных

рынках, функционирующих на территориях, не объединенных в ценовые зоны, гарантирующими поставщиками (энергосбытовыми, энергоснабжающими организациями) в рамках установленных Федеральной службой по тарифам предельных минимальных и (или) максимальных уровней регулируемых тарифов (цен). При этом, расчет указанных тарифов (цен) осуществляется в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной службой по тарифам.

Хабаровский край отнесен к территории неценовых зон оптового рынка электрической энергии (мощности), в границах которой торговля электрической энергии (мощности) осуществляется по регулируемым ценам (тарифам) в соответствии с постановлением Правительства РФ от 29.09.2010 № 770 «Об определении территорий неценовых зон оптового рынка электрической энергии (мощности)».

Приказ ФСТ России № 364-э/4 принят во исполнение постановления Правительства Российской Федерации от 15.05.2010 № 344 «О расчете стоимости электрической энергии (мощности) для потребителей в переходный период на территориях, не объединенных в ценовые зоны оптового рынка».

В соответствии с пунктом 4 Приказа ФСТ России № 364-э/4 стоимость электрической энергии (мощности), поставляемой ГП (ЭСО, ЭСК) потребителям на розничном рынке, за исключением населения и приравненных к нему категорий потребителей, определяется исходя из цены (тарифа), установленного органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов для данной группы потребителей для покупки электроэнергии по договору купли-продажи электрической энергии (энергоснабжения), и объема всего фактического потребления электрической энергии, в зависимости от изменения стоимости единицы электрической энергии (мощности), покупаемой ГП (ЭСО, ЭСК) на оптовом рынке, относительно индикативной цены на электрическую энергию или мощность, утвержденной федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов, а также с учетом возникновения отклонения фактически поставленного объема электрической энергии (мощности) от договорного.

Таким образом, соответствующими нормативными правовыми актами предусмотрен порядок установления органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов тарифа на поставляемую электрическую энергию и порядок расчета платы за потребленную электрическую энергию. То есть, иными словами, вышеуказанными нормативными правовыми актами установлен порядок ценообразования на электрическую энергию.

Как установлено Комиссией по рассмотрению дела №3-1/218 о нарушении антимонопольного законодательства, в 2011 году Постановлением от 24.12.2010 № 45/1 установлен тариф на поставляемую электрическую энергию для потребителей ОАО «ДЭК» (филиал «Хабаровскэнергосбыт»). В данное Постановление 29.12.2010 внесены изменения Постановлением №47/1 «О внесении изменений в постановление Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края от 24.12.2010 №45/1». Затем Постановлением от 02.02.2011 №4/2 «О внесении изменений в постановление Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края» в Постановление № 45/1 также внесены изменения. В приложении №4 к Постановлению №45/1 (в редакции постановления

от 02.02.2011 №4/2) установлен одноставочный тариф для потребителей, услуги по передаче электрической энергии (мощности) которым оказываются только с использованием объектов электросетевого хозяйства, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть на 2011 год, дифференцированный по числу часов использования мощности, в состав тарифа включена ставка на оплату нормативных технологических потерь (для ООО СП «Аркаим» применяется в размере 1 450,59 руб./МВт.ч.).

В ходе рассмотрения заявления ООО СП «Аркаим» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю сделан запрос в Комитет по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края, в том числе с просьбой пояснить порядок применения в 2011 году тарифа на электрическую энергию, установленного Приложением 4 Постановления №45/1.

В своем ответе Комитет по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края (далее - Комитет) поясняет, что в силу норм действующего законодательства, ставка на оплату нормативных технологических потерь была указана регулирующим органом субъекта Российской Федерации в его нормативном правовом акте на 2011 год в размере, установленном ФСТ России (приказ ФСТ России от 28.12.2010 №486-э/3 «Об утверждении тарифов на услуги по передаче электрической энергии по единой национальной (общероссийской) электрической сети, оказываемые ОАО «ФСК ЕЭС», и о внесении изменений и дополнений в приказ ФСТ России от 29.12.2009 № 552-э/2»), и в соответствии с формой принятия тарифных решений, утвержденной ФСТ России (Регламент рассмотрения дел об установлении тарифов и (или) их предельных уровней на электрическую (тепловую) энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничном рынках электрической (тепловой) энергии (мощности), утвержденный приказом ФСТ России от 08.04.2005 №130-э).

В рассматриваемом случае при установлении Комитетом тарифов (цен) на электрическую энергию (мощность), поставляемую потребителям на розничном рынке, используется одна из составных частей, утвержденная на федеральном уровне. И эта составная часть – ставка на оплату нормативных технологических потерь.

Специфика такого регулирования связана с тем, что в данном случае услуги по передаче электрической энергии оказываются только с использованием объектов электросетевого хозяйства, входящих в ЕНЭС.

В связи с чем, поскольку в части, утвержденной ФСТ России ставки на оплату нормативных технологических потерь, орган регулирования субъекта Российской Федерации только «транслировал» в Постановлении №45/1 тарифное решение федерального органа, то и вопрос о расчете за оплату нормативных потерь в ЕНЭС не мог быть решен Комитетом без уточнения позиции на федеральном уровне.

Согласно разъяснениям, полученным Комитетом от ФСТ России письмом от 29.12.2011 №ЕП-11130/12, в связи с особенностями расчета ставок на оплату нормативных технологических потерь в ЕНЭС, осуществление расчета стоимости электрической энергии (мощности), поставляемой гарантирующими поставщиками (энергоснабжающими организациями, энергосбытовыми организациями) на розничном рынке по договорам энергоснабжения

потребителям, расположенным на территориях неценовых зон оптового рынка, услуги по передаче которым оказываются только ОАО «ФСК ЕЭС», исходя из объема всего фактического потребления электрической энергии и ставок на оплату нормативных технологических потерь в ЕНЭС, установленных приказом ФСТ России от 29.12.2009 №552-э/2, непропорционально.

Для расчета стоимости электрической энергии (мощности), поставляемой гарантирующими поставщиками (энергоснабжающими организациями, энергосбытовыми организациями) на розничном рынке по договорам энергоснабжения потребителям, расположенным на территориях неценовых зон оптового рынка, услуги по передаче которым оказываются только ОАО «ФСК ЕЭС», в соответствующем расчетном периоде, в порядке, установленном Приказом ФСТ России № 364-э/4, ФСТ России рекомендует использовать ставку на оплату нормативных технологических потерь в ЕНЭС, рассчитанную как отношение расходов на компенсацию нормативных технологических потерь ЕНЭС в данном расчетном периоде к фактическому объему потребления электрической энергии в этом расчетном периоде. При этом, расходы на компенсацию нормативных технологических потерь в ЕНЭС необходимо определять исходя из объема нормативных технологических потерь в ЕНЭС, рассчитанных на основании фактического отпуска электрической энергии (мощности) из сети ОАО «ФСК ЕЭС» в соответствующем расчетном периоде, умноженного на норматив потерь в ЕНЭС, утвержденный Минэнерго России на соответствующий период регулирования, и ставок на оплату нормативных технологических потерь в ЕНЭС, установленных ФСТ России на соответствующий период регулирования.

Также, по результатам анализа представленных документов Комиссией установлено, что в своем письме в адрес ООО СП «Аркаим» от 30.05.2012 №ЕП-4171/12 ФСТ России, отмечая непропорциональность осуществления расчета стоимости электрической энергии исходя из объема всего фактического потребления и ставок на оплату нормативных технологических потерь в ЕНЭС, вместе с тем указывает на соответствие ставки на оплату нормативных технологических потерь электрической энергии (мощности) в ЕНЭС на 2011 год, установленных Постановлением №45/1 (со всеми изменениями), Регламенту рассмотрения дел по установлению тарифов и (или) их предельных уровней на электрическую (тепловую) энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках электрической (тепловой) энергии (мощности), утвержденным приказом ФСТ России от 08.04.2005 г. №130-э.

При этом, позиция ФСТ России, обозначенная в вышеуказанных письмах ФСТ России, не вносит каких-либо изменений в рассматриваемый порядок расчета в 2011 году платы за потребленную электрическую энергию, установленного нормативными правовыми актами, в том числе, Постановлением №45/1. Постановление №45/1 в установленном порядке не отменено и не изменено в рассматриваемой части.

На основании вышеизложенного, Комиссией по рассмотрению дела №3-1/218 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что указанная в письмах ФСТ России позиция о возможности использовать в 2011 году при расчетах за потребленную электрическую энергию ставку на оплату нормативных технологических потерь, умноженную на норматив потерь в ЕНЭС, утвержденный Приказом Минэнерго РФ № 30, носит лишь рекомендательный характер и не может

использоваться в 2011 году регулирующим органом субъекта для установления порядка расчета платы за потребленную электрическую энергию и, также, не может использоваться ОАО «ДЭК» при формировании платы за потребленную электрическую энергию.

Помимо этого, Комиссией по рассмотрению дела №3-1/218 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что утвержденные Приказом Минэнерго РФ № 30 нормативы технологических потерь, применяются не в отношении по энергоснабжению, которые рассматриваются в настоящем деле, а в отношении в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии, субъектом которых ООО СП «Аркаим», не является.

Комиссия отмечает, что вопросы, поставленные ООО СП «Аркаим» в письме от 23.08.2013 №46-В (вх. от 29.08.2013 №6/7407), в том числе о том, есть ли у ОАО «ДЭК» и ЕНЭС неурегулированные финансовые вопросы за 2011 год, по каким нормативам ОАО «ДЭК» оплачивало потери в сетях ЕНЭС в 2011 году и др., не относятся к предмету рассматриваемого Комиссией дела №3-1/218 о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом следует отметить, что фактически предметом рассмотрения Комиссией дела №3-1/218 о нарушении антимонопольного является проверка соблюдения ОАО «ДЭК» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, нарушающие установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Поскольку, как указывалось выше, нормативными правовыми актами определен порядок ценообразования на электрическую энергию, то к ОАО «ДЭК», в случае его нарушения (а именно применения в 2011 году в расчете за электрическую энергию помимо Постановления №45/1, норматива технологических потерь, утвержденного Приказом Минэнерго РФ №30), могут быть применены меры ответственности, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Комиссия констатирует, что применение тарифа на электрическую энергию, установленного уполномоченным государственным органом, не связанное с включением в расчет оплаты дополнительных платежей к установленному тарифу, не может рассматриваться как нарушение порядка ценообразования. Подобное толкование норм антимонопольного законодательства определено постановлением Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 28.02.2012 №8433/11 по делу № А09-3584/2010

При этом следует отметить, что вопросы, связанные с законностью Постановления №45/1, а также законностью порядка применения ОАО «ДЭК» положений Постановления №45/1 при расчете платы за потребленную ООО СП «Аркаим» электрическую энергию в 2011 году, рассматривались в судебном порядке. Вступившими в законную силу актами арбитражных судов установлено соответствие положений Постановления №45/1 законодательству Российской Федерации, а также законность порядка применения ОАО «ДЭК» в 2011 году положений данного постановления при расчете платы за потребленную ООО СП

«Аркаим» электрическую энергию (дела № А73-11260/2012, №А73-9000/2012).

Согласно части 1 статьи 16 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Таким образом, Комиссией по рассмотрению дела №3-1/218 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что в действиях ОАО «ДЭК» по формированию ООО СП «Аркаим» платы за потребленную электрическую энергию в 2011 году, без учета норматива технологических потерь электрической энергии, утвержденного Приказом Минэнерго РФ, отсутствует факт нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии).

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия приняла решение о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении действий ОАО «ДЭК» по формированию ООО СП «Аркаим» платы за потребленную электрическую энергию в 2011 году, без учета норматива технологических потерь электрической энергии, утвержденного Приказом Минэнерго РФ.

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

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 3-1/218 о нарушении ОАО «ДЭК» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии) ОАО «ДЭК».