

РЕШЕНИЕ
по делу № 03-47/29 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения оглашена 18 июня 2010 года
В полном объеме решение изготовлено 30 июня 2010 года

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии Зубарева В.В. – и.о. руководителя управления, членов Комиссии: Мингазова Р.Ш. – специалиста-эксперта отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, Садовиной О.А. – специалиста-эксперта отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, Пегашевой В.С. – специалиста-эксперта отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, рассмотрев дело № 03-47/29 по признакам нарушения ОАО «С...» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными актами порядка ценообразования,

УСТАНОВИЛА:

Заявитель: дело возбуждено по собственной инициативе Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл на основании акта проверки от 31.03.2010 в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ответчик по делу: Открытое акционерное общество «С...» (далее - ОАО «С...», Общество).

ОАО «С...» по своей организационно-правовой форме является открытым акционерным обществом, юридическим лицом, коммерческой организацией. ОАО «С...» создано путем реорганизации промышленно-строительного кооператива «Стройкерамика», зарегистрированного исполнительным комитетом Йошкар-Олинского городского Совета народных депутатов от 12.09.1990 г. Постановлением № 1088 (п. 1.1. Устава). Новая редакция Устава утверждена общим собранием акционеров (протокол от 31.05.2002 № 10), зарегистрирована Государственной регистрационной палатой Республики Марий Эл от 27.06.2002 № 95.

Марийским УФАС России с 02.03.2010 по 31.03.2010 проведена проверка деятельности ОАО «С...» по выполнению требований законодательства об электроэнергетике в части разделения деятельности по купле-продаже и передаче электрической энергии и антимонопольного законодательства (Акт по результатам проверки ОАО «С...» от 31.03.2010).

Проверкой установлено, что на балансе и в эксплуатации ОАО «С...» находятся КЛ-10 кВ от РУ-10 кВ РП-13 до РУ-10 кВ ТП-1 (ТП-484), КЛ-0,4 кВ; ВЛ-0,4 кВ, ТП-1 (ТП-484), ТП-3, ТП-4.

Указанные объекты электросетевого хозяйства используются обществом для осуществления деятельности по передаче электрической энергии хозяйствующим субъектам, так как к ТП-4 присоединены энергопринимающие устройства Потребительского автогаражного кооператива «Д...» (далее - ПАК «Д...»), МУП «Р...», ООО «П...».

На момент проверки ОАО «С...» заключен договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком ОАО «М...» от 01.01.2009 № 10040. Ранее поставка электрической энергии осуществлялась ОАО «Р...» на основании договора энергоснабжения от 24.12.2007 № 159.

Кроме того, ОАО «С...» заключены договоры энергоснабжения от 04.03.2003 б/н с ПАК «Д...», от 01.02.2006 № 02/06 с ООО «П...», от 20.12.2007 № 10/07 с ООО «М...», от 26.08.2008 № 08/08 с ОАО «К...».

Заключенные с ООО «М...» и ОАО «К...» договоры энергоснабжения

фактически таковыми и являются.

Договоры энергоснабжения с ПАК «Д...» и ООО «П...» содержат в себе два договора: договор поставки электроэнергии и договор на услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии со статьей 431 ГК РФ при толковании условий договора принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условий договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Так, согласно пунктам 1.1. договоров энергоснабжения предметом договоров является подача ОАО «С...» («Энергоснабжающей организацией») электрической энергии ПАК «Д...», ООО «П...» («Абоненты») и ее оплата «Абонентами. Абоненты обязуются оплачивать потребленную электроэнергию в соответствии с действующими тарифами по предъявленным платежным требованиям «Энергоснабжающей организации» без акцепта плательщика (п. 3.1. договоров).

Раздел 4 «Порядок расчетов» договора энергоснабжения с ООО «П...» содержит следующее требование:

плата за электроэнергию и мощность производится по цене, установленной РЭК для промышленных и приравненных к ним потребителей по диапазону СН, с учетом затрат по эксплуатации электрических сетей в размере 10% месячного потребления электроэнергии (п. 4.1. договора). Указанный договор заключен до 1 января 2007 года и вступил в силу со дня его подписания, считаясь ежегодно продленным, если за месяц до окончания срока не последует заявлений одной из сторон о его прекращении, либо заключении нового договора. На момент проведения проверки договор энергоснабжения от 01.02.2006 № 02/08 между ОАО «С...» и ООО «П...» действовал.

Разделом 4 «Порядок расчетов» договора энергоснабжения с ПАК «Д...» предусмотрено, что плата за электроэнергию и мощность производится путем оплаты счетов «Энергоснабжающей организации», с учетом затрат по эксплуатации электроустановок изменяется на коэффициент 1.1.

В связи с заключением ПАК «Д...» договора энергоснабжения от 01.01.2009 № 20643 с ОАО «М...» договор энергоснабжения от 04.03.2003 между ОАО «С...» и ПАК «Д...» прекратил свое действие. Вместе с тем, в проверяемый период вышеуказанный договор действовал.

Из изложенного следует, что в 2008-2010 гг. ОАО «С...» фактически осуществляло продажу электроэнергии ПАК «Д...» и ООО «П...» и оказывало им услуги по передаче электрической энергии.

Кроме того, ОАО «С...» осуществляло продажу (поставку) электроэнергии ООО «М...», ОАО «К...», а также оказывало услуги по передаче электрической энергии МУП «Р...».

Данный факт подтверждается выписанными ОАО «С...» перечисленным хозяйствующим субъектам актами за поставку электрической энергии и за услуги по передаче электрической энергии (по эксплуатации энергоустановок) (от 31.08.2008 № 12142; от 31.12.2008 № 17942, от 31.12.2008 № 17942, от 30.11.2009 № 15338 и др.); счетами за поставку электрической энергии и за услуги по передаче электрической энергии (по эксплуатации энергоустановок) (от 31.08.2008 № 1073, от 31.12.2008 № 1513, от 31.12.2008 № 1515, от 31.12.2008 № 1516, от 30.11.2009 № 1090 и др.); счетами-фактурами за поставку электрической энергии и за услуги по передаче электрической энергии (по эксплуатации энергоустановок) (от 31.08.2008 № 5456, от 31.08.2008 № 5356, от 31.12.2008 № 8430, от 31.12.2008 № 8857, от 30.11.2009

№ 9378, от 31.01.2010 № 527 и др.).

Статья 3 Федерального закона от 30.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» определяет услуги по передаче электрической энергии как комплекс организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с техническими регламентами.

В соответствии с пунктом 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила недискриминационного доступа) ОАО «С...» является сетевой организацией.

Согласно статье 1 Федерального закона от 14.04.95 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации», хозяйствующий субъект, **осуществляющий продажу потребителям** произведенной или **купленной электрической энергии, является энергоснабжающей организацией.**

Согласно действующему законодательству тарифы на электрическую энергию являются регулируемыми. Принципы и порядок государственного регулирования тарифов на электрическую энергию определены Федеральным законом от 14.04.95 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» и Федеральным законом от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», а также постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», согласно которым органы исполнительной власти субъектов РФ в области государственного регулирования тарифов (*Региональные службы по тарифам субъектов РФ*) устанавливают тарифы на электрическую энергию и на услуги по передаче электрической энергии по распределительным сетям для организаций, оказывающих данные услуги на территории соответствующего субъекта РФ.

Следовательно, при оказании услуг по передаче электрической энергии ООО «П...», ПАО «Д...», МУП «Р...» ОАО «С...» обязано использовать тарифы, утвержденные Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл (далее по тексту – РСТ РМЭ).

Тарифы **на услуги по передаче** электрической энергии по сетям Общества РСТ РМЭ на 2008-2010 годы **не утверждались**. Применение договорных тарифов является нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Акт по результатам проверки ОАО «С...» от 31.03.2010).

Из письменных объяснений ответчика от 16.06.2010 б/н следует, что в настоящее время субабоненты, получающие электроэнергию через электросетевое хозяйство ОАО «С...» (ООО «П...», ПАО «Д...», МУП «Р...»), заключили договоры энергоснабжения с ОАО «М...».

Услуги по передаче электрической энергии по существующим сетям до утверждения соответствующих тарифов оказываются без выставления счетов на оплату.

На заседании Комиссии представители ОАО «С...» доводы, изложенные в письменных объяснениях поддержали, факт нарушения антимонопольного законодательства в форме нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования признали.

Заслушав объяснения ответчика по делу, исследовав представленные в

материалы дела доказательства, оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются 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 нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Статья 3 Федерального закона от 30.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» определяет услуги по передаче электрической энергии как комплекс организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с техническими регламентами. В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.95 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» рынок услуг по передаче электрической энергии находится в состоянии естественной монополии. Положение ОАО «С...» на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии на территории расположения его сетей в силу закона (часть 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») считается **доминирующим** и доказыванию не подлежит.

Как следует из материалов дела, для осуществления деятельности по передаче электрической энергии ООО «П...», ПАК «Д...», МУП «Р...» ОАО «С...» использовало принадлежащие на законном основании КЛ-10 кВ от РУ-10 кВ РП-13 до РУ-10 кВ ТП-1 (ТП-484), КЛ-0,4 кВ; ВЛ-0,4 кВ, ТП-1 (ТП-484), ТП-3, ТП-4, через которые опосредовано присоединены к электрическим сетям сетевой организации (МУП «Т-1») энергопринимающие устройства потребителей электроэнергии. К трансформаторной подстанции ТП-4 присоединены энергопринимающие устройства ПАК «Д...», МУП «Р», ООО «П...». Таким образом, ОАО «С...» в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 является сетевой организацией.

Согласно п. 4 Правил недискриминационного доступа, услуги по передаче электрической энергии предоставляются сетевой организацией *на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии.*

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, *вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии* (п. 6 Правил недискриминационного доступа).

Порядок и принципы государственного регулирования тарифов на электрическую энергию определены Федеральными законами от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» и от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», а также постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации».

В соответствии со статьями 2 и 6 Федерального закона «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» тарифы на электрическую энергию являются регулируемыми.

Согласно абз. 8 п. 2 ст. 23 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» государственному регулированию в электроэнергетике подлежат 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.

Полномочия по регулированию тарифов на услуги по передаче электрической энергии возложены на органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации». В соответствии с постановлением Правительства Республики Марий Эл от 05.03.2009 № 51 «Об утверждении Положения о Республиканской службе по тарифам Республики Марий Эл таким уполномоченным органом является Республиканская служба по тарифам Республики Марий Эл.

Комиссией Марийского УФАС России установлено, что на 2008-2010 годы цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии потребителям ОАО «С...» Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл не утверждались.

Доход ОАО «С...» от оказания услуг по передаче электрической энергии, определённый в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ, в 2008 году составил 40823,75 руб. (без НДС), в 2009 году – 30140 руб. (без НДС), в 2010 году – 4952 руб. (без НДС).

Таким образом, действия ОАО «С...» по передаче электрической энергии по тарифам, не утвержденным регулирующим органом, совершены с нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части **нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования**. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления ущемления интересов потребителей не требует доказывания антимонопольным органом.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения со стороны ОАО «С...» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.

2. Выдать ОАО «С...» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Уведомить ОАО «С...» о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

В.В. Зубарев

Члены Комиссии

Р.Ш. Мингазов

В.С. Пегашева

О.А. Садовина