

## РЕШЕНИЕ

по делу № 358-10К о нарушении антимонопольного законодательства

12.12.2011 г.

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 29.11.2011 г.

Решение в полном объеме изготовлено 12.12.2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> – председатель Комиссии, <...> – члены Комиссии,

рассмотрев дело № 358-10К, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Сфера» (далее – ООО «Сфера», ответчик; 394028, г. Воронеж, ул. Волгоградская, д.30) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителей:

от ООО «Сфера» – <...>, <...>, <...>;

от ГК «Мостовик» – <...>, <...>;

ООО «Компания Донако» – <...>, **установила:**

21.10.2011 г. в Управление поступило заявление (исх. от 21.10.2011 г. № 38) Гаражного кооператива «Мостовик» (далее – ГК «Мостовик», заявитель; 394002, г. Воронеж, ул. Героев Хасана, д.1Б) на действия ООО «Сфера» по неоднократному необоснованному отключению электрической энергии.

Как следует из заявления и приложенных к нему документов, ГК «Мостовик» технологически присоединен к электрическим сетям ООО «Сфера», которое на основании договора от 01.01.2009 г. № 1 оказывает ГК «Мостовик» услуги по передаче электрической энергии.

При этом согласно заявлению ГК «Мостовик» ООО «Сфера» неоднократно и необоснованно, по мнению заявителя, отключало электрическую энергию, а именно: электроэнергия у ГК «Мостовик» отсутствовала 08.05.2011 г. с 730 до 2000, с 0040 09.05.2011 г. до 1120 16.05.2011 г., 18.05.2011 г. с 900 до 1705, 19.05.2011 г. с 1354 до 1740, 22.06.2011 г. с 0802 до 1835, 02.07.2011 г. с 835 до 1332, 30.09.2011 г. с 1410 до 1650, 04.10.2011 г. с 1209 до 1610, 05.10.2011 г. с 1440 до 1640, 11.10.2011 г. с 1725 до 1810, 14.10.2011 г. с 920 до 940, 14.10.2011 г. с 1305 до 1540, 17.10.2011 г. с 930 до 1811, 18.10.2011 г. с 1243 до 1543.

Одновременно в ходе рассмотрения заявления ГК «Мостовик» установлено, что у ООО «Сфера» отсутствует тариф на услуги по передаче электрической энергии, но при этом ООО «Сфера» взимает с заявителя плату в счет компенсации затрат на ремонт технических устройств электрических сетей (пункт 2.1.3 договора от 01.01.2009 г. № 1) и потерь электрической энергии (пункт 2.1.4 договора от 01.01.2009 г. № 1).

Данное обстоятельство свидетельствует о наличии в действиях ООО «Сфера» признаков нарушения установленного законодательством об электроэнергетике порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.

Учитывая изложенное, по результатам рассмотрения заявления и приложенных к нему материалов, Управлением в отношении ООО «Сфера» возбуждено дело № 358-10К по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном прекращении оказания ГК «Мостовик» услуг по передаче электрической энергии и нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Рассмотрение дела № 358-10К о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 29.11.2011 г.

В своих письменным объяснения по делу (исх. от 22.11.2011 г. № 01-20)

ООО «Сфера» указало, что отключения электрической энергии, на которые указывает заявитель, были вызваны аварийными повреждениями оборудования и плановыми ремонтами; ООО «Сфера» не оказывает услуги по передаче электрической энергии и не требует за них оплату, в связи с чем размер указанной платы не утвержден уполномоченным государственным органом.

Изучив материалы дела, выслушав аргументы лиц, участвующих в рассмотрении дела № 358-10К о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Управления приходит к выводам: 1) об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Сфера» по неоднократному прекращению оказания ГК «Мостовик» услуг по передаче электрической энергии; 2) о наличии факта злоупотребления доминирующим положением и нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Сфера» по установлению и взиманию с ГК «Мостовик» платы за услуги по передаче электрической энергии, не утвержденной соответствующим государственным органом, в силу следующих обстоятельств.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона 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.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

При этом частью 5 указанной нормы установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Пунктом 10 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции к полномочиям антимонопольного органа отнесено установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства

При этом согласно пункту 3 части 2 этой же нормы федеральный антимонопольный орган утверждает порядок проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции.

Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 утвержден Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке.

Согласно пункту 1.4 указанного порядка не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии.

Частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) под услугами по передаче электрической энергии понимается комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями.

При этом этой же нормой установлено, что коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть, является территориальной сетевой организацией.

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела ООО «Сфера» владеет объектами электросетевого хозяйства, что подтверждается договором купли-продажи от 17.12.2007 г. № 07-СМ-2007 и актом от 01.01.2009 г. по разграничению балансовой принадлежности электросети и эксплуатационной ответственности электроустановок и сооружений между ООО «Сфера» и ГК «Мостовик».

ООО «Сфера» на основании договора от 01.01.2009 г. № 1 оказывает ГК «Мостовик» услуги по передаче электрической энергии и взимает за них плату.

Так, согласно пункту 1.1 договора от 01.01.2009 г. № 1 ООО «Сфера» обязуется обеспечить передачу электрической энергии ГК «Мостовик» посредством осуществления комплекса организационно и технически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих ООО «Сфера» на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а ГК «Мостовик» обязуется частично компенсировать ООО «Сфера» затраты на ремонт технических устройств электрических сетей, через которые осуществляется пропуск электрической энергии ГК «Мостовик» в порядке, установленном разделом 2 настоящего договора.

Таким образом, согласно договору от 01.01.2009 г. № 1, ООО «Сфера» принимает на себя обязанности по передаче электроэнергии, а вторая сторона – ГК «Мостовик» обязуется производить оплату за оказываемые услуги по передаче электроэнергии в форме компенсации затраты на ремонт технических устройств электрических сетей (пункт 2.1.3 договора от 01.01.2009 г. № 1) и потерь электрической энергии (пункт 2.1.4 договора от 01.01.2009 г. № 1).

При этом необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 64 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 и пунктом 52 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, потери электрической энергии в электрических сетях и расходы на содержание электрических сетей включаются в тариф на услуги по передаче электрической энергии и, соответственно, являются неотъемлемой частью платы за указанные услуги.

Факт оказания ответчиком ГК «Мостовик» услуг по передаче электрической энергии и их оплаты последним подтверждается также актом сверки взаимных расчетов по состоянию на 31.10.2011 между ООО «Сфера» и ГК «Мостовик», а также соответствующими счетами на оплату потерь в питающем кабеле, которые

выставлялись ответчиком ГК «Мостовик» (имеются в материалах дела).

Таким образом, в силу части 1 статьи 4 Закона о естественных монополиях и части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, а также учитывая фактически сложившиеся договорные отношения, в том числе и условия договора от 01.01.2009 г. № 1, ООО «Сфера», оказывая услуги по передаче электрической энергии, является сетевой организацией и субъектом естественной монополии и, соответственно, занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах своих электрических сетей (зоны обслуживания).

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что имели место следующие факты отключения электрической энергии ГК «Мостовик»: 08.05.2011 г. с 700 до 2000, с 0040 09.05.2011 г. до 1020 13.05.2011 г., 18.05.2011 г. с 1120 до 1700, 19.05.2011 г. с 1500 до 1710, 22.06.2011 г. с 0800 до 1800, 02.07.2011 г. с 835 до 1332, 30.09.2011 г. с 1440 до 1650, 04.10.2011 г. с 1320 до 1610, 05.10.2011 г. с 1500 до 1640, 14.10.2011 г. с 1305 до 1540, 17.10.2011 г. с 1300 до 1810.

Факты отключения электрической энергии у заявителя 11.10.2011 г. с 1725 до 1810, 14.10.2011 г. с 920 до 940 и 18.10.2011 г. с 1243 до 1543 в ходе рассмотрения настоящего дела не нашли своего подтверждения в связи отсутствием надлежащих доказательств.

Одновременно установлено, что электроснабжение ГК «Мостовик» 08.05.2011 г. с 700 до 2000 было прекращено в связи с ремонтом 2 секции шин РУ-6кВ ЗАО «Воронежстальмост». Согласно журналу регистрации уведомлений субабонентов ООО «Сфера», предоставленному ответчиком, о прекращении электроснабжения 08.05.2011 г. заявитель был проинформирован 03.05.2011 г. путем направления телефонограммы.

Отключение электрической энергии в ГК «Мостовик» с 0040 09.05.2011 г. до 1020 13.05.2011 г. было вызвано аварийным отключением ячейки № 3 РУ-6кВ ТП № 1 ООО «Сфера» вследствие повреждения КЛ-6кВ от РУ-6кВ ЦРП ЗАО «Воронежстальмост» (однофазного замыкания на землю).

Согласно оперативному журналу ООО «Сфера» прекращение электроснабжения ГК «Мостовик» 22.06.2011 г. с 0800 до 1800 и 02.07.2011 г. с 835 до 1332 было обусловлено плановым техническим обслуживанием и ремонтом РУ-6кВ ТП № 1 ООО «Сфера». Об указанных отключениях заявитель был проинформирован телефонограммами 17.06.2011 г. и 28.06.2011 г. соответственно, что подтверждается журналом регистрации уведомлений субабонентов ООО «Сфера» (имеется в материалах дела).

Отключение электрической энергии в ГК «Мостовик» 18.05.2011 г. с 1120 до 1700, 19.05.2011 г. с 1500 до 1710, 30.09.2011 г. с 1440 до 1650, 04.10.2011 г. с 1320 до 1610, 05.10.2011 г. с 1500 до 1640, 14.10.2011 г. с 1305 до 1540, 17.10.2011 г. с 1300 до 1810 было вызвано срабатыванием устройств релейной защиты МТЗ ячейки № 1 РУ-6кВ ТП № 1 ООО «Сфера» (оперативный журнал ООО «Сфера» имеется в материалах дела).

Доказательств того, что указанные отключения электрической энергии были вызваны целенаправленными виновными действиями ООО «Сфера» заявителем в материалы дела не предоставлено. Составленные заявителем односторонние акты об отключении электроэнергии ГК «Мостовик» (без участия ООО «Сфера» и без направления в адрес последнего уведомления о месте и времени составления указанных актов) не могут служить надлежащими доказательствами фактов злоупотребления ООО «Сфера» своим доминирующим положением и нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в ходе рассмотрения настоящего дела фактов совершения

ООО «Сфера» действий по необоснованному прекращению электроснабжения ГК «Мостовик», а равно фактов нарушения антимонопольного законодательства не установлено.

Учитывая указанные обстоятельства, признаки нарушения ООО «Сфера» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном прекращении оказания ГК «Мостовик» услуг по передаче электрической энергии в ходе рассмотрения настоящего дела не нашли своего подтверждения.

Вместе с тем, Комиссия Управления учитывает следующие обстоятельства.

Частью 1 статьи 23.1 Закона об электроэнергетике установлено, что государственному регулированию в электроэнергетике подлежат цены (тарифы) на электрическую энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках, в соответствии с настоящим Федеральным законом.

При этом согласно части 4 этой же нормы государственному регулированию на оптовом и (или) на розничных рынках подлежат в том числе цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, а также предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни таких цен (тарифов).

Регулирование указанных тарифов осуществляется в соответствии с Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации (далее – Основы ценообразования), Правилами государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109, и иными нормативными правовыми актами и методическими указаниями, утверждаемыми Правительством Российской Федерации или федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов.

В соответствии с пунктом 65 Основ ценообразования предельные минимальные и (или) максимальные уровни тарифов на услуги по передаче электрической энергии по сетям, с использованием которых услуги по передаче электрической энергии оказываются территориальными сетевыми организациями, устанавливаются Федеральной службой по тарифам дифференцированно по субъектам Российской Федерации и уровням напряжения на долгосрочный период или на очередной год.

Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в рамках указанных предельных уровней устанавливают тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям с использованием которых услуги по передаче электрической энергии оказываются территориальными сетевыми организациями на территории соответствующего субъекта Российской Федерации.

Таким образом, ООО «Сфера» не вправе самостоятельно устанавливать плату за услуги по передаче электрической энергии, так как данная плата должна утверждаться соответствующим государственным органом на основании нормативных правовых актов, устанавливающих порядок ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.

Согласно информации, предоставленной ответчиком, документ органа государственной власти, подтверждающий установление тарифа для ООО «Сфера» на услуги по передаче электрической энергии отсутствует, в связи с чем счета на оплату услуг по передаче электрической энергии, в том числе потерь в питающем кабеле, выставляются ответчиком заявителю незаконно по самостоятельно установленным ценам на указанные услуги.

Учитывая указанные обстоятельства, действия ответчика по незаконному установлению и взиманию с заявителя платы за услуги по передаче электрической энергии, не утвержденной соответствующим государственным органом, нарушают порядок ценообразования, установленный нормативными правовыми актами (Закон об электроэнергетике, Основы ценообразования, Правила государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации).

Более того Приказом Главного управления по государственному регулированию тарифов Воронежской области от 01.11.2007 № 129-П «О введении котлового метода расчета тарифов на услуги по передаче электрической энергии на территории Воронежской области» (в ред. приказов ГУТ Воронежской области от 20.03.2008 № 6/5, от 18.11.2008 № 7-р, с изм., внесенными приказом УРТ Воронежской области от 09.11.2009 № 19-Р (ред. 17.11.2010)) на территории Воронежской области введен котловой метод расчета тарифов на услуги по передаче электрической энергии, а единой региональной сетевой компанией, получающей денежные средства по единым (котловым) тарифам от гарантирующих поставщиков, всех энергосбытовых организаций региона за услуги по передаче электрической энергии определен филиал ОАО «МРСК Центра» - «Воронежэнерго».

Пунктом 2 указанного приказа установлена обязанность филиала ОАО «МРСК Центра» - «Воронежэнерго» производить расчеты за услуги по передаче электрической энергии со всеми сетевыми и энергоснабжающими организациями региона по тарифу на услуги по передаче электрической энергии, который определяется в отношении каждой сетевой и энергоснабжающей организации, носит индивидуальный характер (индивидуальный тариф) и обеспечивает получение необходимой валовой выручки.

С учетом изложенного, на территории Воронежской области плата за услуги по передаче электрической энергии для потребителей включена в конечную стоимость электрической энергии, которую они приобретают у энергоснабжающих организаций. При этом энергоснабжающая организация оплачивает услуги по передаче электрической энергии для своих потребителей филиалу ОАО «МРСК Центра» - «Воронежэнерго», который затем оплачивает услуги по передаче электрической энергии, оказанные смежными сетевыми организациями.

На основании договора поставки электрической энергии от 27.08.2009 г. № 829 ГК «Мостовик» приобретает электрическую энергию у ОАО «Воронежская энергосбытовая компания» и оплачивает ее в порядке, количестве и сроки, предусмотренные указанным договором.

Таким образом, ГК «Мостовик», оплачивая ОАО «Воронежская энергосбытовая компания» приобретенную электрическую энергию, оплачивает, в том числе, и услуги по ее передаче до энергопринимающих устройств заявителя.

Учитывая изложенное, действия ООО «Сфера» по незаконному установлению и взиманию с заявителя платы за услуги по передаче электрической энергии (потери в питающем кабеле) приводят к тому, что ГК «Мостовик» необоснованно дважды оплачивает одни и те же услуги по передаче электрической энергии, что ущемляет интересы последнего.

В связи с данными обстоятельствами, действия ООО «Сфера» по незаконному установлению и взиманию с ГК «Мостовик» платы, не утвержденной соответствующим государственным органом, за услуги по передаче электрической энергии свидетельствуют о злоупотреблении ответчиком своим доминирующим положением в виде нарушения установленного Законом об электроэнергетике, Основами ценообразования и Правилами государственного

регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации порядка ценообразования, что является нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В целях пресечения и предупреждения монополистической деятельности ООО «Сфера», Комиссия Управления приходит к выводу о наличии оснований (подпункт «б», подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции) для выдачи указанному хозяйствующему субъекту предписаний: о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции; о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41 Закона о защите конкуренции, Комиссия **решила:**

1. Признать факт наличия у Общества с ограниченной ответственностью «Сфера» доминирующего положения на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах своих электрических сетей (зоны обслуживания).
2. Рассмотрение дела № 358-10К о нарушении антимонопольного законодательства в отношении действий ООО «Сфера» по прекращению электроснабжения ГК «Мостовик» прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в указанных действиях.
3. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью «Сфера» по незаконному установлению и взиманию с Гаражного кооператива «Мостовик» платы за услуги по передаче электрической энергии, не утвержденной соответствующим государственным органом, злоупотреблением доминирующим положением и нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.
4. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Сфера» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
5. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Сфера» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, в целях предупреждения действий по незаконному установлению и взиманию с Гаражного кооператива «Мостовик» платы за услуги по передаче электрической энергии, не утвержденной соответствующим государственным органом.
6. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Сфера» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, в целях предупреждения действий по необоснованному прекращению оказания ГК «Мостовик» услуг по передаче электрической энергии.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии