

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении запрета на совмещение видов деятельности в электроэнергетике в составе: председателя Комиссии Салихова И.А. – руководителя управления, членов Комиссии Кондрашиной О.П. – начальника отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, Корниловой А.Г. – специалиста-эксперт отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, Садовиной О.А. – специалиста 1 разряда отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, рассмотрев дело № 04-16/2-08 о нарушении Открытым акционерным обществом «Завод полупроводниковых приборов» (ул. Суворова, 26, г. Йошкар-Ола, 424003) статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» в части совмещения деятельности по передаче электрической энергии с деятельностью по ее купле-продаже,

**у с т а н о в и л а :**

**Заявитель: дело возбуждено по собственной инициативе Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл** (далее – Марийское УФАС России) в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 06.06.2006 № 355 и пунктами 1 и 10 Правил осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2006 № 628.

**Ответчик по делу: Открытое акционерное общество «Завод полупроводниковых приборов»** (далее – ОАО «ЗПП», Общество).

ОАО «ЗПП» является юридическим лицом, коммерческой организацией. Общество создано в процессе приватизации Федерального государственного унитарного предприятия «Завод полупроводниковых приборов». Устав утвержден 17.05.2002 единственным учредителем Министерством имущественных отношений РФ, зарегистрирован Инспекцией МНС России по г. Йошкар-Оле 25.12.2002, ОГРН 1021200779445, ИНН 1215085052. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> Место нахождения, юридический и почтовый адрес Общества совпадают: 424003, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Суворова, 26.

Основным видом деятельности ОАО «ЗПП» является производство частей электровакуумных приборов и прочих электро- и радиоэлементов, не включенных в другие группы (ОКВЭД 32.10.7), производство интегральных схем, микросборок и микромодулей (ОКВЭД 32.10.6), разработка проектов промышленных процессов и производств, относящихся к электротехнике (ОКВЭД 74.20.14) и иные виды деятельности, не противоречащие закону.

Марийским УФАС России с 30 мая по 26 июня 2008 года проведена камеральная проверка деятельности ОАО «ЗПП» 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 «ЗПП» от 26.06.2008).

Проверкой установлено, что на балансе ОАО «ЗПП» имеется пять распределительных пунктов напряжением 6 кВ. (РП-1, РП-4, РП-8, РП-12, РП-16) и двадцать трансформаторных подстанций ТП-6/0,4 кВ. общей установленной трансформаторной мощностью 34010 кВА., кабельные линии напряжением 6 кВ общей протяженностью 27423 м. и воздушные линии низкого напряжения общей протяженностью 36267 м., к которым присоединены энергопринимающие устройства следующих потребителей электроэнергии: Управления Федеральной службы судебных приставов по Республике Марий Эл (далее – УФССП по РМЭ), ООО «Хлебозавод № 1», Лечебно-профилактического медицинского учреждения «Медсанчасть № 1» (далее – ЛП МУЗ «МСЧ-1»). Кроме того, ОАО «ЗПП» имеет в с. Кокшайск Звениговского района комплектную трансформаторную подстанцию ГТП-21 с установленной мощностью силовых трансформаторов 400 кВА., кабельные линии напряжением 10 кВ общей протяженностью 2130 м. и воздушные линии низкого напряжения общей протяженностью 1350 м., к которым присоединены энергопринимающие устройства следующих потребителей электроэнергии: МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы», Государственного учреждения Республики Марий Эл «Савинский детский дом-интернат для умственно отсталых детей» (далее – Савинский детский дом-интернат), Общественных организаций – водно-моторных клубов «Салика», «Волга», «Дельфинарий».

На момент проверки Обществом заключены договоры (государственные контракты) **на передачу электрической энергии** с 8 потребителями электрической энергии: УФССП по РМЭ (№ 05/11 от 25.04.2007 и № 1 от 10.01.2008), ЛП МУЗ «МСЧ-1» (№ 05/01 от 10.01.2007 и № 05/12 от 10.01.2008), ООО «Хлебозавод № 1» (№ 05/16 от 01.03.2007), ГУ РМЭ «Савинский детский дом-интернат для умственно отсталых детей» (№ 05/07 от 10.01.2007 и № 05/01 от 09.01.2008), МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы» (№ 05/08-38 от 19.02.2007 и 05/12 от 01.05.2008), ОО ВМК «Салика» (№ 5/10 от 10.01.2007 и № 05/04 от 10.01.2008), ОО ВМК «Дельфинарий» (№ 5/13 от 01.01.2007 и № 05/02 от 10.01.2008) и ОО ВМК «Волга» (№ 05/03 от 10.01.2008).

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.

Согласно п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, в редакции постановления Правительства РФ от 21.03.2007 № 168, организации, владеющие на праве собственности или на ином, установленном федеральными законами, основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии, **являются сетевыми организациями.**

Перечисленные выше объекты электросетевого хозяйства используются Обществом для осуществления деятельности по передаче электрической энергии потребителям.

Вместе с тем, согласно Акту по результатам проверки ОАО «ЗПП» от 26.06.2008, **имея имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии**, Общество в 2007-2008 годах фактически осуществляло продажу электроэнергии перечисленным

хозяйствующим субъектам, **оказывая им и услуги по её передаче.**

Сказанное подтверждается выписанными ОАО «ЗПП» счетами-фактурами на **отпущенную электроэнергию** (например, ООО «Хлебозавод №1» № 1071 от 28.09.2007; ЛП МУЗ «МСЧ-1» № 311 от 30.03.2007; № 1527 от 29.12.2007; № 283 от 31.03.2008; УФССП по РМЭ № 1419 от 24.12.2007; № 184 от 31.03.2008; Савинскому детскому дому-интернату № 298 от 30.03.2007; № 1424 от 25.12.2007; № 237 от 31.03.2008; МУП «Водоканал» № 297 от 30.03.2007; № 1425 от 25.12.2007; № 238 от 31.03.2008). И счетами-фактурами № 1526 от 29.12.2007 и № 280 от 31.03.2008 для ООО «Хлебозавод №1» за **услуги по передаче энергоресурсов.**

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.**

ОАО «ЗПП» имеет договоры энергоснабжения, заключенные с энергосбытовой организацией ОАО «Роскоммунэнерго» (№ 135 от 30.11.2007) и гарантирующим поставщиком ОАО «Мариэнерго» (№ 6527 от 30.11.2006).

Согласно представленным сведениям доход ОАО «ЗПП» от продажи электрической энергии и оказания услуг по её передаче, определённый в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ, в 2007 году составил 1,4 млн. руб. (без НДС), в 2008 году – 477,9 тыс. руб. (без НДС).

Как следует из письменного объяснения № 383 от 15.12.2008 с апреля текущего года ОАО «ЗПП» прекратило выставление счетов-фактур за электрическую энергию, отобранную субабонентами с **выделенных Обществу лимитов.**

Таким образом, *продажа электрической энергии ООО «Хлебозавод № 1», УФССП по РМЭ, ЛП МУЗ «МСЧ-1», МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы, Савинскому детскому дому-интернату и водно-моторным клубам «Салика», «Волга» и «Дельфинарий» с одновременным оказанием им услуг по передаче электрической энергии, является **нарушением** со стороны ОАО «ЗПП» установленного статьей 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее – ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период») **запрета на совмещение видов деятельности в электроэнергетике.***

Статьей 6 ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период» с 1 апреля 2006 года юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям *запрещается совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электроэнергии.*

В целях обеспечения реализации указанных требований с 1 апреля 2006 года не допускается одновременно иметь на праве собственности или на ином предусмотренном федеральными законами основании имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче

электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, и имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по производству и купле-продаже электрической энергии.

Имея на праве собственности имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии, и осуществляя деятельность по купле-продаже электрической энергии и её передаче

**ОАО «ЗПП» не соблюдает установленный законом запрет на совмещение видов деятельности в электроэнергетике.**

Хозяйствующие субъекты, не обеспечившие выполнение установленных статьей 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ требований в указанные сроки, **подлежат принудительной реорганизации** (в форме разделения или выделения) в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 06.06.2006 № 355 Федеральная антимонопольная служба является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля за выполнением хозяйствующими субъектами требований статьи 6 Федерального закона № 36-ФЗ. Правила осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электроэнергии с деятельностью по купле-продаже электроэнергии утверждены постановлением Правительства РФ от 27.10.2006 № 628.

ОАО «ЗПП» не относится к хозяйствующим субъектам, на которых не распространяются требования статьи 6 ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период».

Ответчик по делу ОАО «ЗПП» признал факт совмещения деятельности по купле-продаже электрической энергии с деятельностью по её передаче. Однако настаивает на том, что с согласия энергоснабжающей организации и на основании статьи 545 Гражданского кодекса РФ имеет право на отпуск электроэнергии субабонентам. В подтверждение своих доводов предоставил запросы в ОАО «Роскоммунэнерго» (№ 05/19 от 13.03.2007 и № 05/35 от 18.05.2007) о разрешении на передачу электроэнергии субабонентам и согласия № 283 от 15.03.2007 и № 426 от 21.05.2007.

ОАО «ЗПП» в письменном объяснении № 383 от 15.12.2008 сообщило об уведомлении хозяйствующих субъектов (потребителей электроэнергии) о заключении прямых договоров с гарантирующим поставщиком электрической энергии, о заключении соглашений о расторжении договоров и прекращении выставления хозяйствующим субъектам счетов за потребление электроэнергии.

Заслушав объяснения ответчика по делу, исследовав представленные в материалы дела доказательства, оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России квалифицировала деятельность ОАО «ЗПП» по энергоснабжению хозяйствующих субъектов, имеющих технологическое присоединение к трансформаторным подстанциям Общества, как нарушение статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании

утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» в части **совмещения после 1 апреля 2006 г. деятельности по купле-продаже электрической энергии с деятельностью по передаче электрической энергии.**

Ссылка ответчика на статью 545 ГК РФ является несостоятельной по следующим основаниям.

Во-первых: указанная норма закона регулирует отношения **по передаче электрической энергии**, а не по её продаже.

Во-вторых: согласно п. 4 статьи 539 ГК РФ к отношениям по договору снабжения электроэнергией правила § 6 (энергоснабжение) Гражданского кодекса Российской Федерации применяются, если Законом или иными правовыми актами не установлено иное. Статьей 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ установлен запрет на совмещение монопольных и конкурентных видов деятельности в электроэнергетике.

ОАО «ЗПП» заключены соглашения о расторжении с 1 августа 2008 года договоров с пятью контрагентами (УФССП по РМЭ, ООО «Хлебозавод № 1», МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы», ООО ВМК «Салика», ООО «Дельфинарий») из восьми. Счета на оплату электрической энергии, отобранной потребителями (субабонентами) **с выделенных Обществу** лимитов, с апреля текущего года не выставляются, следовательно, доходов в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ (**выручки от реализации**) электрической энергии, приобретённой у энергоснабжающей организации, ОАО «ЗПП» **не имеет.**

Руководствуясь пунктом 10 Правил осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2006 № 628, и пунктом 9 Положения об особенностях функционирования хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в области электроэнергетики преимущественно для удовлетворения собственных производственных нужд, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2006 № 355, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл

#### РЕШИЛА:

1. Признать факт совмещения ОАО «ЗПП» деятельности по купле-продаже электрической энергии с деятельностью по передаче электрической энергии, что является нарушением статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике».

2. Обязать ОАО «ЗПП» в срок до 1 июля 2009 года прекратить совмещение деятельности по купле-продаже электрической энергии с деятельностью по её передаче.

3. ОАО «ЗПП» в 3-дневный срок с момента исполнения требований пункта 2 настоящего решения письменно проинформировать Марийское УФАС России.

Члены Комиссии

О.П. Кондрашина

А.Г. Корнилова

О.А. Садовина