

6 февраля 2009 года

г. Йошкар-Ола

В соответствии с частью 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) резолютивная часть решения объявлена на заседании Комиссии Марийского УФАС России 29.01.2009, решение в полном объеме изготовлено 06.02.2009.

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства 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-эксперта отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, Пегашевой В.С. – специалиста 1 разряда отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, рассмотрев дело № 04-13/2-2009, о нарушении Открытым акционерным обществом «МариЭнергосбыт» (ул. Й. Кырли, 21, г. Йошкар-Ола, 424003) п. 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными актами порядка ценообразования (манипулирование ценами), что имеет своим результатом ущемление интересов ОАО «ВолгаТелеком»,

#### **у с т а н о в и л а:**

**Заявитель: Филиал в Республике Марий Эл Открытого акционерного общества «ВолгаТелеком»** (далее - ОАО «ВолгаТелеком»).

ОАО «ВолгаТелеком» создано в соответствии с действующим законодательством, включено в ЕГРЮЛ Инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Нижегородскому району г. Нижний Новгород 01.08.2002, ИНН 1215037010. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 28.06.2007, основной государственный регистрационный номер (ОГРН) 10252003014781.

Устав в новой редакции ОАО «ВолгаТелеком» утвержден годовым общим собранием акционеров 24 июня 2008 года (протокол № 8 от 26.06.2008).

Филиал в Республике Марий Эл создан на основании решения Совета директоров (протокол № 5 от 07.09.2001) и является обособленным подразделением ОАО «ВолгаТелеком», расположенным вне места нахождения Общества и осуществляющим функции Общества, в том числе функции представительства. Филиал не является юридическим лицом и выступает в гражданском обороте от имени общества в лице директора Филиала, действующего на основании доверенности (раздел 1 Положения о филиале).

Филиал осуществляет услуги связи на территории Республики Марий Эл в пределах компетенции, определенной Положением о филиале в Республике Марий Эл ОАО «ВолгаТелеком» (раздел 2 Положения о филиале), утвержденным решением Совета директоров 10.04.2003 протокол № 02.

Руководство текущей деятельностью Филиала осуществляет директор Филиала. Директор Филиала действует от имени Общества в пределах полномочий, определенных Уставом Общества, Положением о филиале и доверенностью. Директор Филиала обеспечивает соблюдение законодательства Российской Федерации, совершает сделки и иные юридические действия, представляет на основании доверенности интересы Общества в государственных

органах власти, в отношениях с юридическими и физическими лицами (раздел 5 Положения о филиале).

В соответствии с п. 15 генеральной доверенности № 1358 от 28.09.2008 директор Филиала в Республике Марий Эл ОАО «ВолгаТелеком» осуществляет представительство интересов Общества и полномочия стороны по делам о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденным и рассматриваемым Федеральной антимонопольной службой (её территориальными органами), со всеми правами, предоставленными стороне по данным делам в соответствии с действующим законодательством. Доверенность выдана с правом передоверия.

**Ответчик по делу: Открытое акционерное общество «Мариэнергосбыт»** (далее – ОАО «Мариэнергосбыт», ответчик).

ОАО «Мариэнергосбыт» создано в соответствии с действующим законодательством, в единый государственный реестр юридических лиц внесено 01.01.2005 ИФНС по г. Йошкар-Оле, ОГРН 1051200000015, ИНН 1215099739, КПП 121501001. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...>

ОАО «Мариэнергосбыт» является юридическим лицом, коммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность с целью извлечения прибыли (п.п. 2.2., 3.1. Устава).

Основными видами деятельности являются покупка электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности), реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям, выполнение функций гарантирующего поставщика на основании решений уполномоченных органов и иные, не запрещенные законом, виды деятельности (п. 3.2. Устава).

В Марийское УФАС России поступило заявление № 2871 от 03.12.2008 филиала в Республике Марий Эл ОАО «ВолгаТелеком» о нарушении ОАО «Мариэнергосбыт» антимонопольного законодательства.

Из заявления следует, что между ОАО «ВолгаТелеком» и ОАО «Мариэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006. Дополнительным соглашением к договору от 28.01.2008 договорные отношения между сторонами продлены до 25.12.2008.

Согласно условиям договора энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006 ОАО «Мариэнергосбыт» отпускает электроэнергию ОАО «ВолгаТелеком» в соответствии с величинами электропотребления, а ОАО «ВолгаТелеком» берет на себя обязательства по оплате электроэнергии. При этом расчеты за электрическую энергию осуществляются по тарифам для данной категории потребителей, установленным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов (п.3.1 и п.4.8 договора).

ОАО «Мариэнергосбыт» с 1 января 2008 году в одностороннем порядке применил к взаимоотношениям с ОАО «ВолгаТелеком» одноставочный тариф, дифференцированный по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности (от 4000 до 5000 часов) 268,17 коп/кВт.ч., при том, что постановлением Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл № 105 от 27.12.2007 «Об утверждении тарифов на электрическую энергию, поставляемую гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими организациями, энергосбытовыми организациями, к числу потребителей которых относится население, прочим потребителям Республики Марий Эл в 2008 году» установлен одноставочный тариф (недифференцированный) в размере 214,00 коп/кВт.ч.

В результате действий ОАО «Мариэнергосбыт» по незаконному применению одноставочного тарифа, дифференцированного по диапазонам годового числа использования заявленной мощности от 4000 до 5000 часов ОАО «ВолгаТелеком» за период с 1 января 2008 г. по 31 октября 2008 г. понес затраты по электроэнергии в размере 10 870 575,77 руб. (по тарифу 268, 17 коп/кВт.ч), а должен был заплатить 9 235 683,60 (по тарифу 214,00 коп/кВт.ч). Переплата за данный период составила 1 634 892,17 рублей.

На основании изложенного, заявитель считает действия ОАО «Мариэнергосбыт» нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии представитель ОАО «ВолгаТелеком» заявил ходатайство о прекращении дела № 04-13/2-2009 в связи с добровольным устранением ответчиком нарушения антимонопольного законодательства и его последствий (исх.№ 16-25 от 27.01.2009).

ОАО «Мариэнергосбыт» не представил письменных объяснений с правовым обоснованием применения по договору энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006 одноставочного тарифа, дифференцированного по диапазонам годового числа использования заявленной мощности от 4000 до 5000 часов. Представитель ответчика также просил производство по делу № 04-13/2-2009 от 05.12.2008 прекратить (вх.№ 262 от 28.01.2009). При этом пояснил, что какие-либо изменения в договор купли-продажи электрической энергии (энергоснабжения) № 5039 от 29.11.2006 в части варианта применяемого тарифа сторонами не вносились, поэтому ОАО «Мариэнергосбыт» добровольно произвел перерасчет стоимости электрической энергии за 2008 год и заключил дополнительное соглашение от 31.12.2008, в котором разногласия по спорным вопросам устранены.

На заседании Комиссии представитель ответчика в обоснование своей позиции ссылался на пункты 64, 69 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам от 6 августа 2004 г. № 20-э/2 (далее – Методические указания), настаивая на отсутствии в их действиях по применению одноставочного тарифа, дифференцированного по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности (от 4000 до 5000 часов) нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

При этом пояснил, что методические указания императивно указывают на то, что одноставочный тариф (цена) дифференцируется в зависимости от числа часов использования заявленной мощности. Постановление Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» и Методические указания не предусматривают возможность применения самостоятельного недифференцированного по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности тарифа, соответственно его установление Республиканской службой по тарифам и дальнейшее применение является нарушением вышеуказанных нормативных актов.

Заслушав объяснения сторон, исследовав представленные в материалы дела доказательства, оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России признала действия ОАО «Мариэнергосбыт» по применению одноставочного тарифа, дифференцированного по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности при расчетах за электрическую энергию с ОАО «ВолгаТелеком» нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по

следующим основаниям.

1. Приказом Марийского УФАС России № 101 от 07.12.2007 ОАО «Мариэнергосбыт» внесено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 процентов по позиции «купля-продажа (поставка) электрической энергии» с долей более 50 % на территории Республики Марий Эл.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции такое положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке **признается доминирующим**.

Согласно статье 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе **нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования**.

2. Между ОАО «ВолгаТелеком» и ОАО «Мариэнергосбыт» заключен в письменной форме договор энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006, по которому в соответствии с пунктом 1 статьи 539 ГК РФ энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту 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 потребителем энергии.

В соответствии с условиями заключенного договора энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006 расчеты за электрическую энергию осуществляются по регулируемым и нерегулируемым ценам (п. 3.1.), поставка электрической энергии потребителю ОАО «ВолгаТелеком» в пределах объемов, определяемых органом исполнительной власти субъекта РФ, осуществляется **по тарифам для данной категории потребителей, установленным органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов**, оставшаяся часть объема поставки поставляется по нерегулируемым ценам в порядке, утвержденным Правилами функционирования розничных рынков в переходный период реформирования электроэнергетики (п. 4.8.).

28 января 2008 г. стороны заключили дополнительное соглашение, которым продлили срок действия договора энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006 до 25.12.2008. Все остальные пункты заключенного ранее договора остались неизменными (п. 2 дополнительного соглашения).

3. Порядок и принципы государственного регулирования тарифов на электрическую энергию определены Федеральными законами от 14.04.95 № 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 постановлениями Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» и от 31.08.2006 № 530 «Об утверждении Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики».

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. Так, согласно статье 6 данного закона органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов

устанавливают тарифы на электрическую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям, в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти по регулированию естественных монополий предельных (минимального) и (или) максимального уровней тарифов. В соответствии с постановлением Правительства Республики Марий Эл от 19.08.2005 № 200 «Об утверждении Положения о Республиканской службе по тарифам Республики Марий Эл» органом исполнительной власти Республики Марий Эл, на которого возложены функции по утверждению тарифов на электрическую энергию, является Республиканская служба по тарифам Республики Марий Эл.

Пунктом 4.8 договора энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006 предусмотрено, что расчеты за потребленную электрическую энергию осуществляются по тарифам, установленным Республиканской службой по тарифам РМЭ для данной категории потребителей.

В соответствии с частью 2 статьи 431 ГК РФ при толковании договора принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимоотношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Из приложения № 2, которое является неотъемлемой частью договора энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006, следует, что в 2007 году стороны использовали при расчетах за потребленную электрическую энергию тариф в размере 1,94 руб. за 1 киловатт/час, который согласно пункту 1.1. постановления Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от 25.12.2006 № 125 «О тарифах на электрическую энергию, реализуемую ОАО «Мариэнергосбыт», филиалом ОАО «Роскоммунэнерго» - «Йошкар-Ола Энергосбыт» и ООО «Русэнергосбыт» соответствует **одноставочному тарифу** для низкого класса напряжения.

4. В соответствии с пунктом 2 статьи 424 ГК РФ, изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке. В случае необходимости изменения тарифа такое изменение возможно исключительно в порядке, установленном гражданско-правовыми нормами и условиями договора (пункт 1 статьи 450 ГК РФ).

Согласно пункту 58 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 (в ред. постановления Правительства РФ от 31.08.2006 № 529), и пункту 7 Методических указаний потребитель самостоятельно выбирает для проведения расчетов за электрическую энергию один из утвержденных вариантов тарифа, уведомив об этом организацию, поставляющую ему электрическую энергию, не менее чем за месяц до вступления в установленном порядке в силу указанных тарифов (с внесением в установленном порядке соответствующих изменений в договор с указанной организацией). При отсутствии такого уведомления (невнесения соответствующих изменений в договор) расчет за электрическую энергию (если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон) производится по варианту тарифа, действовавшему в период, предшествующий расчетному.

Из норм, изложенных в постановлении Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 «Основы ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии», *не следует, что у энергосбытовой организации*

имеется возможность в одностороннем порядке выбрать тариф из трех вариантов или в пределах одной тарифной группы (дифференцированного либо недифференцированного по годовому числу часов использования заявленной мощности) при наличии соответствующих договорных отношений.

На дату заключения дополнительного соглашения (28 января 2008 г.) к договору энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006 действовали тарифы, утвержденные постановлением РСТ Республики Марий Эл № 105 от 27.12.2007.

В материалы дела ОАО «Мариэнергосбыт» (ответчиком) не было представлено каких-либо доказательств того, что оно обращалось к ОАО «ВолгаТелеком» с предложением об изменении условий договора в части установления определенного тарифа (дифференцированного по диапазонам годового числа использования заявленной мощности от 4000 до 5000 часов). Какие-либо изменения, касающиеся порядка расчетов за потребленную электроэнергию, сторонами в действующий договор энергоснабжения не вносились, следовательно, договор продолжал действовать в редакции 2006 г., когда между сторонами применялся одноставочный тариф, не дифференцированный по годовому числу часов использования заявленной мощности (статьи 425, 450 ГК РФ).

Стороны не внесли в договор соответствующих изменений, поэтому применение гарантирующим поставщиком ОАО «Мариэнергосбыт» при расчетах с потребителем одноставочного тарифа, дифференцированного по диапазонам годового числа использования заявленной мощности от 4000 до 5000 часов является манипулированием ценами на розничном рынке электрической энергии.

Несостоятельным является заявление ответчика о том, что недифференцированный по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности одноставочный тариф, утвержденный РСТ Республики Марий Эл, применению не подлежит, так как является юридическим казусом (ошибкой).

Пунктами 1.1-1.3 постановления Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от 27.12.2007 № 105 «Об утверждении тарифов на электрическую энергию, поставляемую гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими организациями, энергосбытовыми организациями, к числу потребителей которых относится население, прочим потребителям Республики Марий Эл в 2008 году» для ОАО «Мариэнергосбыт» утверждены следующие виды тарифов на электрическую энергию (по диапазонам напряжения):

одноставочные тарифы;

одноставочные тарифы, дифференцированные по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности;

двухставочные тарифы;

тарифы, дифференцированные по зонам суток.

Указанное постановление опубликовано в государственном печатном издании – газете «Марийская правда» от 28.12.2007 № 247, вступило в законную силу со дня его официального опубликования, ответчиком не опротестовано, следовательно, является действующим.

5. Манипулирование ценами на розничном рынке электрической энергии, в том числе с использованием своего доминирующего положения, согласно части 2 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» подлежит антимонопольному регулированию и контролю в соответствии с антимонопольным законодательством.

Действия ОАО «Мариэнергосбыт» по применению тарифа, не согласованного сторонами, привели к ущемлению интересов заявителя, поскольку

в результате их действий сумма переплаты по договору энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006 по состоянию на 31.12.2008 со стороны ОАО «ВолгаТелеком» составила 2 397 694 (два миллиона триста девяносто семь тысяч шестьсот девяносто четыре) рубля 43 копейки (пункт 3 дополнительного соглашения от 31.12.2008 к договору энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006).

Действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на розничном рынке реализации (поставки, продажи) электрической энергии, являющиеся нарушением установленного нормативными актами порядка ценообразования и имеющие своим результатом ущемление интересов заявителя, запрещены пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

6. В процессе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства стороны заключили дополнительное соглашение от 31.12.2008 к договору энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006, в котором ОАО «Мариэнергосбыт» признало, что за период с 1 января по 31 декабря 2008 года при расчете за электрическую энергию ОАО «ВолгаТелеком» переплатило 2.397.694 (два миллиона триста девяносто семь тысяч шестьсот девяносто четыре) рубля 43 копейки. При этом стороны договорились, что сумма переплаты будет зачтена ОАО «Мариэнергосбыт» в 2009 году в счет ежемесячных платежей по договору энергоснабжения № 5039 от 01.01.2009.

Следовательно, заключив дополнительное соглашение к договору энергоснабжения № 5039 от 29.11.2006, ОАО «Мариэнергосбыт» прекратило нарушение антимонопольного законодательства и взяло на себя обязательство по добровольному устранению последствий его нарушения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 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,

#### **р е ш и л а :**

1. Признать факт нарушения со стороны ОАО «Мариэнергосбыт» 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 электрическую энергию.

2. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий производство по делу № 04-13/2-2009 прекратить.

Председатель Комиссии  
Салихов

И.А.

Члены Комиссии

О.П. Кондрашина

А.Г. Корнилова

В.С. Пегашева

