РЕШЕНИЕ

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 30 сентября 2011г.

В полном объеме решение изготовлено 14 октября 2011г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: - Никуйко И.Б. – заместитель руководителя Управления,

Члены Комиссии: - Марина Г.А. – и.о. начальника отдела экономического анализа,

- Булах Д.А. – государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы;

рассмотрев дело № 11-01-10-02/301, возбужденное в отношении открытого акционерного общества (ОАО) «Волгоградэнергосбыт» (400001, г.Волгоград, ул. Козловская, 14) по признакам нарушения подп. 8 части 1 статьи 10, подп. 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ФЗ «О защите конкуренции»)

в присутствии: Костровой Е.П., доверенность от ОАО «Волгоградэнергосбыт» от 31.12.2010г. № 12,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела в соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 39 ФЗ «О защите конкуренции» послужило заявление (вх. № 879 от 15.02.2011г.) юридического лица - Волгоградской городской детско-юношеской спортивно-туристической общественной организации «Алые паруса» (ВГДЮСТО «Алые паруса»). В письменном обращении указано на то, что ОАО «Волгоградэнергосбыт» отказывается применять к ВГДЮСТО «Алые паруса» тарифы на электроэнергию, установленные УРТ Администрации Волгоградской области для категории «население» (постановление УРТ от 10.12.2008г. № 41/1).

Заявитель считает, что применяя сокращенный период предоставления льготы (время фактического пребывания детей на территории лагеря), ОАО «Волгоградэнергосбыт» ограничивает его права, поскольку в постановлении УРТ не указано ограничений по времени применения тарифа. Не указано в данном акте и на распространение такого тарифа на определенные категории детских оздоровительных центров.

Такая ситуация, исходя из дополнительно представленных Заявителем сведений, имела место в 2008-2010г.г.

Также Заявитель сообщил, что в отношении, например, МУ «Городской оздоровительный центр для детей и подростков «Орлёнок», ОАО «Волгоградэнергобыт» в течение всего календарного года применяет льготный тариф на протяжении последних нескольких лет.

Исходя из изложенного, ВГДЮСТО «Алые паруса» делает вывод о том, что ОАО «Волгоградэнергобыт», реализуя одно и то же постановление УРТ, применяет к детским оздоровительным учреждениям необоснованно разные тарифы, при этом, требуя только от некоторых хозяйствующих субъектов подтверждающие документы (списки детей и т.д.).

Требования заявителя заключались в проверке законности применения ОАО «Волгоградэнергобыт» льготного тарифа в течение всего календарного года только в отношении муниципальных лагерей.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии поддержал доводы и требования, изложенные в заявлении.

Представитель ОАО «Волгоградэнергобыт» против заявленных требований возражал, ссылаясь на то, что ВГДЮСТО «Алые паруса» не представлял документов, подтверждавших его статус как детского оздоровительного центра. Кроме того, Ответчик указал: что Арбитражным судом Волгоградской области в рамках рассмотрения дела № А12-24776/2009 установлено, что деятельность ВГДЮСТО по организации отдыха и досуга детей, их фактическое нахождение в оздоровительном лагере носит сезонный характер (на летний период), также Арбитражным судом сделан вывод о том, что применение тарифа, установленного для группы «население», уполномоченным органом (УРТ администрации Волгоградской области) связывается с фактическим использованием электрической энергией в бытовых целях.

Комиссия, рассмотрев представленные в Управление документы, выслушав доводы сторон, установила следующее.

На учредительной конференции 22.02.1997г. утвержден Устав Волгоградской городской детско-юношеской спортивно-туристической общественной организации (ВГДЮСТО) «Алые паруса». 30 сентября в Устав общественной организации внесены изменения в положения о членстве в ВГДЮСТО «Алые паруса» и о руководящих органах юридического лица.

Адрес (место нахождения) ВГДЮСТО «Алые паруса»: г. Волгоград, 400007, ул. Тарасанцев, 11. ОГРН № 1023400001778 (выписка из ЕГРЮЛ №2695).

Устав открытого акционерного общества (ОАО) «Волгоградэнергобыт» утвержден годовым общим собранием акционеров в 2009г., ОГРН № 1053444090028, адрес (место нахождения) г. Волгоград-400001, ул. Козловская. 14 (выписка из ЕГРЮЛ от 08.06.2011 № 37303).

В рамках рассмотрения Арбитражным судом Волгоградской области дела № А12-24776/2009 были установлены и не оспариваются сторонами в ходе рассмотрения данного дела о нарушении антимонопольного законодательства следующие факты:

- 01.12.2006 г. между ОАО «Волгоградэнергобыт» и ВГДЮСТО «Алые паруса»

заключен договор энергоснабжения № 4039086, согласно условиям которого ОАО «Волгоградэнергосбыт» принял на себя обязательства по продаже электрической энергии (мощности) покупателю в точках поставки, а покупатель (ВГДЮСТО «Алые паруса») - принимать и оплачивать энергию в порядке, установленном договором.

Срок действия договора сторонами определен с даты его подписания до 31.12.2007 г. (пункт 11.1 договора) с возможностью продления срока действия на следующий год, если ни одна из сторон за месяц до окончания срока действия договора не заявит о его прекращении.

В указанный договор сторонами неоднократно вносились изменения и дополнения, 19.11.2007 г., 24.03.2008 г., 01.11.2008 г.

- Согласно пункту 6.3. договора энергоснабжения расчеты за потребленную энергию осуществляются в соответствии с Правилами по регулируемым тарифам и нерегулируемым ценам. Регулируемые тарифы устанавливаются органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов и являются обязательными для сторон.

Сторонами не оспаривается фактическое наличие между ними правоотношений в рамках вышеуказанного договора энергоснабжения, а также фактическое осуществление Ответчиком поставки энергии, а ВГДЮСТО «Алые паруса» - принятие и ее оплата на основании выставленных счетов-фактур и двусторонних актов приема-передачи энергии.

Кроме того, как установлено Арбитражным судом и не оспаривается Сторонами, ВГДЮСТО «Алые паруса» потребляло электрическую энергию для нужд "Базы отдыха Калач-на-Дону", расположенной по адресу Волгоградская область, Калачевский район, находящейся в общей долевой собственности у Заявителя (2/20 долей) и двух физических лиц (по 9/20 у каждого).

Согласно положений Федерального [закона](#) "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в РФ" № 41-ФЗ от 14.04.1995 г. (с 29 июля 2010 года положения данного документа не применяются к отношениям, связанным с государственным регулированием цен (тарифов) в электроэнергетике на 2011 и последующие годы) тарифы на электрическую и тепловую энергию подлежат государственному регулированию в целях защиты экономических интересов потребителей от монопольного повышения тарифов. Государственное регулирование тарифов на электрическую и тепловую энергию (мощность) осуществляется посредством установления экономически обоснованных тарифов (цен, платы за услуги) на электрическую и тепловую энергию.

В соответствии по [ст. 6](#) Федерального закона от 14.04.1995г. № 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" и [ст. 21](#) Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ "Об электроэнергетике" 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 в области регулирования тарифов предельного (минимального и (или) максимального) уровней тарифов, за исключением

электрической энергии, продаваемой по нерегулируемым ценам.

[Постановлением](#) Правительства РФ от 26.02.2004 г. № 109 утверждены [Правила](#) регулирования тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации (далее Правила). [Пунктом 26](#) Правил предусмотрено, что применение льготных тарифов на электрическую энергию и мощность и тепловую энергию (мощность) допускается при наличии соответствующего решения регулирующего органа, в котором указаны потребители (группы потребителей), в отношении которых законодательно установлено право на льготы, основания для предоставления льгот и порядок компенсации выпадающих доходов гарантирующих поставщиков, энергоснабжающих организаций, энергосбытовых организаций.

[Приказом](#) Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004 г. № 20-э/2 (в ред. [Приказа](#) ФСТ РФ от 31.12.2009 N 558-э/1) утверждены [Методические указания](#) по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке. [Пунктом 27 главы 6](#) определены тарифные группы потребителей электрической энергии (мощности). Одной из групп потребителей является население. Аналогично указанной группе производится расчет тарифов для следующих приравненных к категории "население" потребителей:

- исполнители коммунальных услуг (товарищества собственников жилья, жилищно-строительные, жилищные или иные специализированные потребительские кооперативы либо управляющие организации), наймодатели (или уполномоченные ими лица), предоставляющих гражданам жилые помещения специализированного жилищного фонда: жилые помещения в общежитиях, жилые помещения маневренного фонда, жилые помещения в домах системы социального обслуживания населения, жилые помещения фонда для временного поселения вынужденных переселенцев, для временного поселения лиц, признанных беженцами, жилые помещения для социальной защиты отдельных категорий граждан, приобретающих электроэнергию для коммунально-бытового потребления граждан в объемах фактического потребления потребителей-граждан и объемах электроэнергии, израсходованной на места общего пользования;

- гарантирующих поставщиков (далее также - ГП), энергосбытовых (далее также - ЭСК), энергоснабжающих организаций, приобретающих электроэнергию в целях дальнейшей продажи потребителям-гражданам и (или) исполнителям коммунальной услуги электроснабжения, наймодателям (или уполномоченным ими лицам), в объемах фактического потребления потребителей-граждан и объемах электроэнергии, израсходованной на места общего пользования;

- садоводческих, огороднических или дачных некоммерческих объединений граждан

- некоммерческих организаций, учрежденных гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства (далее - садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение);

- физических лиц, приобретающих электрическую энергию в целях потребления в

помещениях для содержания осужденных, при условии наличия отдельного учета в указанных помещениях;

- физических лиц, приобретающих электрическую энергию в целях потребления в населенных пунктах, жилых зонах при воинских частях, рассчитывающихся по общему счетчику на вводе;
- содержащихся за счет прихожан религиозных организаций;
- некоммерческих объединений граждан (гаражно-строительные, гаражные кооперативы, автостоянки), объединенных хозяйственных построек граждан (погребов, сараи и иные сооружения). Отнесение указанных потребителей к данной группе осуществляется по решению региональных органов и оформляется отдельным решением.

В соответствии с п.п. 1.1 Положения об Управлении по региональным тарифам Администрации Волгоградской области, утвержденного постановлением Администрации Волгоградской области от 14 декабря 2010 г. № 674-п "Об утверждении Положения об Управлении по региональным тарифам Администрации Волгоградской области" УРТ Администрации Волгоградской области является органом исполнительной власти Волгоградской области, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов, расценок, ставок и т.п.) на товары (услуги) в соответствии с законодательством Российской Федерации (за исключением регулирования цен, относящегося к полномочиям иных органов исполнительной власти Волгоградской области), а также контроль за государственной дисциплиной регулируемых цен (тарифов, расценок, ставок и т.н.) и соблюдением порядка ценообразования на продукцию (товары, работы, услуги) на территории Волгоградской области.

В 2008г., 2009г., 2010г. по решению УРТ Администрации Волгоградской области при утверждении тарифов на электроэнергию детские оздоровительные центры были признаны приравненными к категории «население».

Пунктом 3.2 Устава ВГДЮСТО "Алые паруса", основными задачами организации являются:

- содействие в становлении и развитии отношений в сфере взаимодействия общества и детей;
- выявление талантливых ребят с хорошими организаторскими способностями и подготовка их к работе в качестве руководителей спортивно-туристических кружков;
- развитие интереса ребят к истории родного края, в т.ч. к краеведению;
- оздоровление ребят и организация в этих целях оздоровительных детских спортивно-туристических лагерей;
- внесение в установленном порядке в соответствующие органы предложений по проблемам детей. Привлечение внимания общества к этим проблемам и т.д.

Кроме того, Уставом общественной организации в п. 3.3. закреплено, что в целях выполнения уставных задач ВГДЮСТО «Алые паруса» осуществляет проведение

фестивалей, спартакиад, конкурсов, выставок, ярмарок, спортивно-оздоровительных, туристических и иных зрелищных мероприятий.

В соответствии со [ст. 1](#) Федерального закона от 24.07.1998 г. № 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в РФ" организации отдыха детей и их оздоровления – это детские оздоровительные лагеря (загородные оздоровительные лагеря, лагеря дневного пребывания и другие), специализированные (профильные) лагеря (спортивно-оздоровительные лагеря, оборонно-спортивные лагеря, туристические лагеря, лагеря труда и отдыха, эколого-биологические лагеря, технические лагеря, краеведческие и другие лагеря), оздоровительные центры, базы и комплексы, иные организации *независимо от организационно-правовых форм и форм собственности*, основная деятельность которых направлена на реализацию услуг по обеспечению отдыха детей и их оздоровления.

Согласно разъяснению Министерства здравоохранения и социального развития РФ (письмо от 23.06.2005 г. № 2889-ВС) детские лагеря относятся к оздоровительным учреждениям.

Согласно п. 3.1. утвержденных приказом Ростехрегулирования от 18.12.2008 № 518-ст, Общих требований. ГОСТ Р 51185-2008 "Туристские услуги. Средства размещения.

средства размещения подразделяют на коллективные и индивидуальные. К коллективным средствам размещения (п. 3.2.) относят: гостиницы, апартаменты, сюит-отели, мотели, молодежные гостиницы (хостелы), курортные отели, кемпинги, базы отдыха, туристические базы, рекреационные центры (центры отдыха), туристские деревни (деревни отдыха), прогулочные корабли, *детские оздоровительные лагеря*. Под последними согласно п.3.2.10. Общих требований ГОСТ понимаются предприятия, предоставляющие услуги размещения для детей, приезжающих для отдыха и оздоровления.

В соответствии с приложением № 2 к постановлению УРТ администрации Волгоградской области от 26.12.2007г. № 40/1, утвердившему тарифы на электроэнергию для населения Волгоградской области на 2008 год, детские оздоровительные центры были признаны приравненными к категории «население».

[Постановлением](#) УРТ Администрации Волгоградской области от 10.12.2008 г. № 41/1 были установлены [тарифы](#) на электрическую энергию для потребителей Волгоградской области на 2009 г. В [примечании](#) к вышеуказанному постановлению УРТ указаны потребители, приравненные к категории "население", в том числе: населенные пункты, объединенные хозяйственные постройки граждан (погреба, сараи и иные сооружения), жилые зоны при воинских частях и исправительно-трудовых учреждениях, рассчитывающихся по общему счетчику на вводе, детские приюты, дома ребенка, *детские оздоровительные центры*.

Согласно договору аренды базы отдыха "Калач-на-Дону" б/н от 02.02.2009 г., 18/20 долей предоставлено собственниками в аренду истцу сроком до 31.12.2009 г.

Согласно условий указанного договора, истец (арендатор) принял на себя обязательства по оплате потребленной электрической энергии и услуг телефонной связи (пункт 3.6. договора), отремонтировать базу отдыха перед началом летнего сезона (пункт 3.5. договора), арендная плата составляет 120 руб. в день от каждой реализованной путевки в лагерь, а также за каждый день проживания работников

обслуживающего персонала.

Согласно акту приемки детского оздоровительного учреждения лагеря ВГДЮСТО "Алые паруса" от 25.05.2009 г., подписанному членами комиссии заместителем главы администрации Калачевского района, руководителем филиала Федерального территориального управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Волгоградской области, главным врачом поликлиники № 31, главным государственным инспектором Калачевского района по пожарному надзору, собственниками базы отдыха и др., детский оздоровительный лагерь функционирует с 1997 г., готов к приему детей.

В указанном акте комиссией отражено, что проведены мероприятия, связанные с подготовкой лагеря к летнему сезону: готовы системы водоснабжения (протоколы физико-химических и бактериологических анализов от 19.05.2009 г., 21.05.2009 г.), 20.05.2009 г. проведена дезинсекция от клеща и комара, 14.05.2009 г., 20.05.2009 г. проведена профилактическая дезинсекция и дератизация, 21.05.2009 г. проведена химическая очистка постельного белья.

В Арбитражный суд (дело № А12-24776/2009) ВГДЮСТО «Алые паруса» представлены доказательства того, в летний период 2009 г. им было организовано и проведено оздоровление детей в лагере (заключены и исполнены муниципальные контракты, произведена приемка работ по организации отдыха, проведена оплата).

Суд посчитал обоснованными требования ВГДЮСТО «Алые паруса» в части взыскания неосновательного обогащения за период июнь, июль, август 2009 г., в которые к ВГДЮСТО «Алые паруса» должен был применяться тариф на электрическую энергию для группы потребителей "население".

Кроме того, в обоснование своей позиции Заявитель на заседании Комиссии антимонопольного органа ссылаясь также на тот факт, что при подписании акта разграничения балансовой принадлежности эл. сетей и эксплуатационной ответственности (копия приобщена к материалам дела) между Заявителем и Волгоградскими электросетями (Калачевский РЭС) ВГДЮСТО «Алые паруса» указано как летний оздоровительный лагерь.

Постановлением УРТ Администрации Волгоградской обл. от 09.12.2009 № 36/1 "Об установлении тарифов на электрическую энергию для населения, использующего электроэнергию на коммунально-бытовые нужды, и потребителей, приравненных к категории "население", по Волгоградской области" утверждены тарифы, действующие с 1 января 2010 года. Данным постановлением УРТ также приравнило по тарифам населенные пункты, объединенные хозяйственные постройки граждан (погреб, сараи и иные сооружения), жилые зоны при воинских частях и исправительно-трудовых учреждениях, рассчитывающиеся по общему счетчику на вводе, детские приюты, дома ребенка, детские оздоровительные центры к категории «население».

К материалам рассматриваемого дела приобщена переписка Сторон по вопросу оплаты электроэнергии.

В феврале 2009г. ВГДЮСТО «Алые паруса» обратилось с письмом (исх. № 29) в

адрес ОАО «Волгоградэнерго», в котором уведомляла о том, что занимается летним оздоровительным отдыхом детей, не использует базу для иных целей. В связи с этим просила пересчитать выставленные счета за электроэнергию с учетом тарифов, установленных постановлением УРТ администрации Волгоградской области от 10.12.2008г. № 41/1 тарифов для категории «население».

Письмом от 24.03.2009г. № 89-19/997 ОАО «Волгоградэнерго» отказал ВГДЮСТО «Алые паруса» в перерасчете начислений за потребленную электроэнергию в связи с тем, что данная общественная организация не является муниципальным предприятием. Между тем ни постановлением УРТ администрации Волгоградской области от 26.12.2007г. № 40/1 ни постановлением УРТ администрации Волгоградской области 10.12.2008 г. № 41/1 отнесение детских оздоровительных центров к категории «население» не обуславливалось определенной организационно-правовой формой таких организаций.

ВГДЮСТО «Алые паруса» было инициировано судебное разбирательство, предметом которого явилось взыскание неосновательного обогащения, полученного ОАО «Волгоградэнерго» вследствие применения завышенного тарифа на электроэнергию.

На неоднократные обращения ВГДЮСТО «Алые паруса» (от 22.07.2010 № 80, 23.08.2010 № 86) о перерасчете начислений за электроэнергию с приложением необходимых документов с учетом обстоятельств, установленных Арбитражным судом Волгоградской области при рассмотрении дела № А12-24776/2009, ОАО «Волгоградэнерго» отвечал отказом (от 10.09.2010 № 89/19/3618). Решение Арбитражного суда было обжаловано в апелляционной, кассационной инстанциях.

В 2011г. ВГДЮСТО «Алые паруса» также направило в адрес ОАО «Волгоградэнерго» письмо с просьбой произвести перерасчет за 2010г. В письме от 25.02.2011г. № 31 указывалось на то, что и в 2010г. общественная организация на территории Калачевского района осуществляла оздоровление детей, а необходимые документы представлены в адрес ОАО «Волгоградэнерго». В своем письме президент ВГДЮСТО «Алые паруса» ссылается на решение Арбитражного суда от 25.02.2011г. и просит произвести перерасчет за 2010г. «...хотя бы за период оздоровления детей – с июня по август 2010г. В дополнение к данному обращению направлены дополнительно копии документов в подтверждение осуществления деятельности по оздоровлению детей (письмо от 03.03.2011г. № 39). Аналогичные обращения поступили в ОАО «Волгоградэнерго» от ВГДЮСТО «Алые паруса» по вопросу перерасчета по оплате за электроэнергию за 2008г. (письмо от 25.02.2011г. № 34).

В ответ на все обращения общественной организации ОАО «Волгоградэнерго» ответило отказом, указав на необходимость представления дополнительных документов (письмо от 28.03.2011г. № 89-19/1478).

В то же время Комиссия располагает сведениями о том, что в отношении иных детских оздоровительных лагерей ОАО «Волгоградэнерго» не выдвигались дополнительные требования (представление тех и или иных документов) для применения тарифа «население». Так, в письме от 05 мая 2011г. № 121-11 директор МУ ОЦ «Орлёнок» подтвердил, что оздоровительный центр «Орлёнок» осуществляет организацию отдыха и оздоровление детей в лагере в летний период, т.е. данная

деятельность носит также как и у ВГДЮСТО «Алые паруса» сезонный характер. Однако также письмом от 20.05.10г. № 193-10 Директор МУ ОЦ «Орленок» подтвердил, что тариф для категории «Население» применяется в отношении данной организации ОАО «Волгоградэнергообл» в течение всего года на основании только представленного Устава.

ОАО «Волгоградэнергообл» сообщил Комиссии, что специальной переписки, подтверждающей направление в его адрес документов при заключении договоров энергоснабжения с МУ ОЦ «Орленок»⁽¹⁾, Детский оздоровительный лагерь «Тополек»⁽²⁾, «Детская загородная база «Ручеек»⁽³⁾ сторонами не велось. При этом в ответ на запрос (определение от 09.09.2011г. (исх. № 02-7/6357 от 12.09.2011) о представлении документов, подтверждающих статус указанных лагерей, представленных в адрес ОАО «Волгоградэнергообл» при заключении договоров энергоснабжения, ОАО «Волгоградэнергообл» представило Комиссии документы, которые направлялись учреждением «Волгоградагроздравница»: информационное письмо об учете в ЕГРПО от 10.02.2003г. № 05-1198/1, постановление Президиума областного Комитета профсоюза работников агропромышленного комплекса № 22-2 от 05.11.1998г. и письмо Волгоградского областного лечебно-оздоровительного учреждения агропромышленного комплекса «Волгоградагроздравница» 2010г., которым ОАО «Волгоградэнергообл» было извещено о начале летнего оздоровительного сезона в филиале учреждения – летнем оздоровительном лагере «Тополек» с указанием графика.

Также в материалы дела представлены: письмо МУ ОЦ «Орленок» от 20.09.2010 № 332-10, в котором ОАО «Волгоградэнергообл» информировалось о проведении детских и подростковых фестивалей в период с 04.09.2010 по 27.09.2010, излагалась просьба произвести расчет потребления электроэнергии в сентябре 2010 г. по тарифу «Население». К письму прикладывается копия договора № 0001/10 от 01.09.10 и договор № 003/10 от 09.09.2010г. Согласно счет-фактуре от 30.09.2010 № 10.0426_0062074 электроэнергия оплачивалась МУ ОЦ «Орленок» в сентябре 2010г. по тарифу «население», как и в летний период 2010г.

Таким образом, обоснован вывод о том, что сведения о периоде проведения оздоровительных мероприятий со стороны ряда оздоровительных центров («Волгоградагроздравница», лагерь «Тополек», МУ ОЦ «Орленок») носили уведомительный характер: без предоставления документов, подтверждающих фактическое выполнение работ/услуг по оздоровлению детей, в то время как от ВГДЮСТО «Алые паруса» ОАО «Волгоградэнергообл» истребовал акты выполненных работ (см., например, письмо от 28.03.2011 № 89-19/1478). В ряде случаев применение тарифа «Население» со стороны ОАО «Волгоградэнергообл» не было обусловлено предоставлением иных документов, кроме Устава, льготный тариф применялся круглогодично, вне зависимости от фактического нахождения в оздоровительном центре детей (МУ ОЦ «Орленок»).

ОАО «Волгоградэнергообл» является гарантирующим поставщиком. В соответствии со ст. 3 ФЗ «Об электроэнергетике» гарантирующий поставщик электрической энергии (далее - гарантирующий поставщик) - коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным [законом](#) или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической

энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

Ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. В соответствии с ч. 5 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта-субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, а также положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении [государственного контроля за экономической концентрацией](#) не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с п. 3.6.5. Административного регламента, утвержденного приказом ФАС от 17.01.2007 № 5 определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

В соответствии с приказом Волгоградского УФАС России от 03.09.2008 № 134 доля хозяйствующего субъекта ОАО «Волгоградэнергосбыт» на рынке в географических границах: Волгоградская область за исключением зон, соответствующих зонам других гарантирующих поставщиков: ООО "Русэнергосбыт", ООО "Волгоградоблэлектросбыт", ООО "РЭС-Энергосбыт", МУП "Волжский энергосбыт" составляет более 50 %.

Согласно аналитическому отчету № 638 от 04 мая 2011 года по результатам проведения анализа розничного рынка электрической энергии (мощности) Волгоградской области доля ОАО «Волгоградэнергосбыт» на розничном рынке электрической энергии (мощности) в границах его деятельности как гарантирующего поставщика ((в административных границах Волгоградской области, за исключением зон, соответствующих зонам деятельности других гарантирующих поставщиков) в 2010 году составила 63,2%. В соответствии с п.1 ч.1 ст.5 Закона о защите конкуренции положение ОАО «Волгоградэнергосбыт» признается доминирующим.

Законом (ч. 4.ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции») хозяйствующему субъекту дано право представлять в антимонопольный орган доказательства того, что положение

этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим. При рассмотрении дела № 11-01-10-02/301 ОАО «Волгоградэнергосбыт» таких доказательств не представлял, представитель ОАО «Волгоградэнергосбыт» на заседании Комиссии согласился с наличием доминирующего положения на рассматриваемом товарном рынке.

В соответствии с подп. 8 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» дискриминационными признаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами. В рассматриваемом случае ВГДЮСТО «Алые паруса» имело неравные условия (предоставление дополнительных документов - списки отдохнувших и т.п., необходимость обоснования применения тарифа в течение всего года) осуществления деятельности по оказанию услуг по организации досуга и оздоровления детей в сравнении с иными оздоровительными центрами.

С учетом того, что Постановлениями УРТ ни в 2008г., ни в 2009г., ни в 2010г. отнесение к категории «Население» не обусловлено организационно-правовой формой и / или формой собственности детского оздоровительного центра ВГДЮСТО «Алые паруса» имело право на применение к нему тарифа, предусмотренного для данной категории потребителей электроэнергии в период непосредственного проведения оздоровления детей в лагере. Сведения о том, что ВГДЮСТО «Алые паруса» занимается деятельностью по оздоровлению детей содержатся в Уставе организации, документы, подтверждающие осуществление вида деятельности направлялись в адрес энергоснабжающей организации. Тем не менее, в связи с отказом ОАО «Волгоградэнергосбыт» в перерасчете в соответствии с регулируемыми тарифами, ВГДЮСТО «Алые паруса» вынуждено было обратиться за судебной защитой своих прав.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 424](#) ГК РФ 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 [пунктам 1, 2 статьи 426](#) ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2004 г. № 109 утверждены основы ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации. Они разработаны в соответствии с Федеральными законами "[О государственном регулировании тарифов](#) на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" ([4](#)) и "Об

[электроэнергетике](#)", определяют основные принципы и методы регулирования тарифов (цен) на электрическую и тепловую энергию и на соответствующие услуги.

В соответствии с п. 3. Постановления Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. № 109 в систему тарифов (цен) входят регулируемые тарифы (цены) и свободные (нерегулируемые) цены. При этом в систему регулируемых тарифов входят регулируемые тарифы и (или) их предельные (минимальные и (или) максимальные) уровни на электрическую энергию (мощность) на розничных рынках: поставляемую на розничных рынках населению; поставляемую на розничных рынках иным категориям потребителей (за исключением населения) гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими и энергосбытовыми организациями, к числу потребителей которых относится население (подп. 2 п. 2 постановления Правительства от 26.02.2004г. № 109).

Частью 3 ст. 24 ФЗ от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» также закреплено, что органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов устанавливают цены (тарифы) - на электрическую энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках, за исключением цен (тарифов), регулирование которых осуществляется Правительством Российской Федерации или федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов.

В [пункте 10 части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции установлен запрет на 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.

Под ценообразованием понимается процесс расчета и установления регулируемых тарифов (цен), применяемых при расчетах за электрическую энергию и мощность и тепловую энергию, а также за соответствующие услуги, оказываемые организациями, осуществляющими регулируемую деятельность (см. постановление ФАС Северо-Западного округа от 12.10.2010г. по делу №А21-1911/2010)

Порядок ценообразования рассматривается практикой как соответствие процесса формирования и применения цен (надбавок, скидок) нормативным правовым актам (см., например, закон г. Москвы от 28.01.2004 № 5 «О государственном контроле за соблюдением порядка ценообразования и применения регулируемых цен»).

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что занимая доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) в границах деятельности как гарантирующего поставщика (в административных границах Волгоградской области, за исключением зон, соответствующих зонам деятельности других гарантирующих поставщиков) ОАО «Волгоградэнергосбыт» допустило нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, применяя к детскому оздоровительному центру – ВГДЮСТО «Алые паруса» тариф, отличный от подлежащего в соответствии с постановлениями УРТ администрации

Волгоградской области от 26.12.2007г. № 40/1, от 10.12.2008 г. № 41/1, от 09.12.2009г. № 36/1 применению тарифа для категории потребителей «население».

Кроме того, факты применения со стороны ОАО «Волгоградэнерго» тарифа для потребителей, приравненный к категории «Население» в отношении определенных детских оздоровительных центров без предоставления последними дополнительных, кроме Устава, документов, применение в ряде отдельных случаев данного тарифа круглогодично, вне зависимости от фактического нахождения в оздоровительном центре детей свидетельствуют о создании дискриминационных условий осуществления своей деятельности детскими оздоровительными центрами. К последним, согласно материалов дела [\(5\)](#), относится как ВГДЮСТО «Алые паруса», так и МУ ОЦ «Орленок», Детский оздоровительный лагерь «Тополек», «Детская загородная база «Ручеек».

Рассматриваемые действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта (создание дискриминационных условий, нарушение установленного порядка ценообразования) запрещены пунктом 8 части 1 статьи 10 и пунктом 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Постановлением УРТ Администрации Волгоградской области от 30 марта 2011 г. № 12/1 «О внесении изменений в постановление Управления по региональным тарифам Администрации Волгоградской области от 15.12.2010г. № 32/1 «Об установлении тарифов на электрическую энергию для населения, использующего электроэнергию на коммунально-бытовые нужды, и потребителей, приравненных к категории «Население», по Волгоградской области» детские оздоровительные центры с апреля 2011г. исключены из перечня категорий потребителей, которые приравнены к населению и которым электрическая энергия (мощность) поставляется по регулируемым ценам (тарифам).

В связи с изложенным основания для выдачи предписания ОАО «Волгоградэнерго» отсутствуют.

Основания для прекращения рассмотрения дела № 11-01-10-02/301 указанные в статье 48 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Основания для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Волгоградэнерго» нарушившим пункт 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункт 10

части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

2. Основания для прекращения рассмотрения дела, установленные ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", отсутствуют.

3. Основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

(1) К материалам дела приобщены муниципальный контракт № 4028264/1 от 01.12.2008г., счет-фактуры за 2009, договор энергоснабжения № 4028264/10 от 01.06.2010, № 4028264/11 от 22.11.2010, счет –фактуры за 2010г.

(2) К материалам дела приобщены договор энергоснабжения № 3060971/10 от 16.11.2009, с приложениями.

(3) К материалам дела приобщены договор энергоснабжения № 3010072/10 от 16.11.2009 с приложениями и счет-фактурами за 2009-2010г.

(4) с 29 июля 2010 года положения данного документа не применяются к отношениям, связанным с государственным регулированием цен (тарифов) в электроэнергетике на 2011 и последующие годы согласно Федеральному [закону](#) от 26.07.2010 N 187-ФЗ

(5) К материалам дела приобщены учредительные документы.