

## РЕШЕНИЕ

по делу № 124-10К о нарушении антимонопольного законодательства

23.06.2014 г.

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 05.06.2014 г.

Решение в полном объеме изготовлено 23.06.2014 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 № 124-10К, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Россошанский электромеханический завод» (далее – ООО «РЭМЗ»; 396650, Воронежская область, г. Россошь, ул. Малиновского, д. 50) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

представителя ООО «РЭМЗ» <...>,

индивидуального предпринимателя <...>,

индивидуального предпринимателя <...>,

индивидуального предпринимателя <...>, **установила:**

14.02.2014г. в Управление поступило заявление б/д, б/н (вх. от 14.02.2014г. № 01-10/102) индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) на неправомерные, по его мнению, действия ООО «РЭМЗ» по самостоятельному установлению и взиманию платы за услуги по электроснабжению, не утвержденной уполномоченным государственным органом в установленном законом порядке.

15.03.2014г. (вх. № 01-13/260) в Управление из администрации городского поселения г. Россошь Воронежской области поступило коллективное заявление ИП <...>, индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) по аналогичному вопросу.

Как следует из заявления ИП <...> и приложенных к нему материалов, энергопринимающее устройство ИП <...> технологически присоединено к электрическим сетям ООО «РЭМЗ», которое на основании договора от 01.11.2012г. № 16-12 на возмещение расходов по передаче электроэнергии, по водопотреблению и водоотведению (далее – Договор № 16/12), фактически оказывает ИП <...> услуги по передаче электрической энергии.

Согласно пункту 1 указанного Договора № 16-12, «...ИП <...> обязуется оплачивать ООО «РЭМЗ» потребленную электрическую энергию, потребленную воду и канализование сточных вод, согласно показаниям приборов учета и тарифами, в соответствии с нормативно-правовыми актами РФ, а также актами уполномоченных органов власти в области государственного регулирования тарифов, действующими на момент оплаты, с учетом компенсации потерь при транзите электроэнергии в размере 0,20 руб. за потребленный кВт».

Аналогичные договоры с идентичным пунктом заключены ООО «РЭМЗ» и с указанными выше индивидуальными предпринимателями, а именно:

- 1) договор от 08.10.2012г. № 13/12 с ИП <...>;
- 2) договор от 08.10.2012г. № 10/12 с ИП <...>;
- 3) договор от 01.01.2012г. № 4/12 с ИП <...>;
- 4) договор от 01.01.2012г. № 2/12 с ИП <...>.

В ходе рассмотрения заявления ИП <...> и коллективного обращения ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> (далее – Заявители) установлено, что ООО «РЭМЗ»

приобретает электрическую энергию у ОАО «Воронежская энергосбытовая компания» (далее – ОАО «ВЭСК»; г. Воронеж, ул. Меркулова, 7а) по договору поставки электрической энергии (для потребителя электрической энергии с присоединенной мощностью менее 750 кВА) от 01.01.2009г. № 55001. При этом, ООО «РЭМЗ» является владельцем объектов электросетевого хозяйства на основании договоров от 01.12.2013г. № 08/02-Р с ООО «ЛинКом» и от 01.12.2013г. № 08/01-Р с ЗАО «НПК(О) «Энергия» (имеются в материалах дела), через которые осуществляется передача электрической энергии Заявителям.

Одновременно, в ходе рассмотрения коллективного заявления Управлением установлено, что у ООО «РЭМЗ» отсутствует тариф на услуги по передаче электрической энергии, установленный уполномоченным государственным органом в области государственного регулирования тарифов, но при этом ООО «РЭМЗ» взимает с Заявителей помимо платы за потребленную электроэнергию, самостоятельно им установленную, плату в счет компенсации потерь при транзите электроэнергии в размере 0,20 руб. за потребленный кВт, что свидетельствует о наличии в действиях ООО «РЭМЗ» признаков нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Учитывая изложенное, по результатам рассмотрения указанных заявлений и приложенных к ним материалов Управлением в отношении ООО «РЭМЗ» возбуждено дело № 124-10К по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Рассмотрение дела № 124-10К о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 19.05.2014г. В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, рассмотрение настоящего дела отлагалось до 29.05.2014г., а затем объявлялся перерыв до 05.06.2014г.

В своих письменных объяснениях по делу (исх. от 03.04.2014г. № 48 и от 05.05.2014г. № 57) ООО «РЭМЗ» указало, что, по его мнению, данный хозяйствующий субъект не оказывает услуги по передаче электрической энергии, а получаемые от Заявителей денежные средства используются им для проведения работ по обслуживанию энергообеспечивающего оборудования и магистральных сетей тепло-, электро-, водоснабжения и водоотведения. Одновременно ООО «РЭМЗ» сообщило, что не обращалось в уполномоченный государственный орган для установления тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Изучив материалы дела и выслушав аргументы лиц, участвующих в рассмотрении дела № 124-10К о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии факта злоупотребления доминирующим положением и нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «РЭМЗ» по нарушению установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем незаконного установления и взимания с ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> 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 статья 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 «РЭМЗ» является владельцем объектов электросетевого хозяйства на основании договоров от 01.12.2013г. № 08/02-Р с ООО «ЛинКом» и от 01.12.2013г. № 08/01-Р с ЗАО «НПК(О) «Энергия», в том числе энергообеспечивающего оборудования, магистральных сетей электроснабжения, 7 понижающих подстанций (копии договоров и перечень объектов электросетевого хозяйства имеются в материалах дела).

Одновременно, в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что ООО «РЭМЗ» с Заявителями заключены договоры на возмещение расходов по передаче

электроэнергии, по водоснабжению и водоотведению от 01.11.2012г. № 16/12, от 08.10.2012г. № 13/12 и № 10/12, договоры на возмещение расходов от 01.01.2012г. № 4/12 и № 2/12, на основании которых ООО «РЭМЗ» взимает с Заявителей плату в счет компенсации потерь при транзите электроэнергии в размере 0,20 руб. за каждый потребленный кВт.

Факт оказания ООО «РЭМЗ» Заявителям услуг по передаче электрической энергии, как и факт оплаты указанных услуг последними, подтверждается договорами, заключенными между Заявителями и ООО «РЭМЗ», актами сверки взаимных расчетов между ООО «РЭМЗ» и Заявителями, а также соответствующими счетами (актами), включающими, помимо платы в счет возмещения расходов за потребленную электрическую энергию, плату за потери в кабельной линии и трансформаторе (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 между ООО «РЭМЗ» и Заявителями, ООО «РЭМЗ», 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).

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, Правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178, 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 81 Основ ценообразования предельные минимальные и (или) максимальные уровни тарифов на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, устанавливаются Федеральной службой по тарифам дифференцированно по субъектам Российской Федерации и уровням напряжения на долгосрочный период или очередной год.

Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в рамках указанных предельных уровней в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной службой по тарифам, устанавливают единые (котловые) тарифы, а также иные тарифы в соответствии с регламентом, утверждаемым Федеральной службой по тарифам.

Таким образом, ООО «РЭМЗ» 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.

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что ООО «РЭМЗ» взимает с Заявителей плату в размере 0,20 руб /кВт.ч. в счет компенсации потерь в электрических сетях, что подтверждается актами сверки взаимных расчетов между ООО «РЭМЗ» и Заявителями, а также соответствующими счетами (актами), включающими в том числе, оплату компенсации потерь в электрических сетях, которые выставались ООО «РЭМЗ» Заявителям.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с Основами ценообразования и пунктом 52 Правил недискриминационного доступа, 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.

Вместе с тем, при рассмотрении настоящего дела установлено, что документ органа государственной власти, подтверждающий установление для ООО «РЭМЗ» тарифа на услуги по передаче электрической энергии отсутствует, в связи с чем счета на оплату услуг по передаче электрической энергии, в том числе, потерь в кабельной линии и трансформаторе, выставляются ООО «РЭМЗ» Заявителям незаконно, по самостоятельно установленным ценам на указанные услуги.

Так суммы, оплаченные Заявителями в счет компенсации потерь в электрических сетях за период действия договоров с ООО «РЭМЗ» составили:

№ п/п	Ф.и.о. индивидуального предпринимателя	№ Договора	Сумма, оплаченная ИП в счет компенсации потерь в электрических сетях за период действия договора, руб.
1.	ИП <...>	от 01.01.2012г. № 4/12	<b>15254-00</b> с 01.11.2012 по 30.04.2014
2.	ИП <...>	от 08.10.2012г. № 13/12	<b>10570-00</b> с 08.10.2012 по 30.04.2014
3.	ИП <...>	от 08.10.2012г. № 10/12	<b>13005-00</b> с 08.10.2012 по 30.04.2014
4.	ИП <...>	от 01.01.2012г. № 4/12	<b>45067-40</b> с 01.01.2012 по 30.04.2014
5.	ИП <...>	от 01.01.2012г. № 2/12	<b>6120-00</b> с 01.01.2012 по 30.04.2014

При таких обстоятельствах, действия ООО «РЭМЗ» по незаконному установлению и взиманию с Заявителей платы за услуги по передаче электрической энергии, не утвержденной уполномоченным государственным органом в области регулирования тарифов, нарушают порядок ценообразования, установленный нормативными правовыми актами (Закон об электроэнергетике, Основы ценообразования, Правила государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике) и, соответственно,

свидетельствуют о злоупотреблении ООО «РЭМЗ» своим доминирующим положением, что является нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом необходимо отметить, что в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом (пункт 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Таким образом, действия ООО «РЭМЗ» по нарушению установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции) путем незаконного установления и взимания с Заявителей платы за услуги по передаче электрической энергии, не утвержденной уполномоченным государственным органом в области регулирования тарифов, ущемляют интересы Заявителей и являются нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Доводы ООО «РЭМЗ» о том, что данный хозяйствующий субъект не оказывает Заявителям услуги по передаче электрической энергии, а получаемые с Заявителей средства в счет компенсации потерь в электрических сетях необходимы ООО «РЭМЗ» для проведения работ по обслуживанию энергообеспечивающего оборудования и магистральных сетей электроснабжения, отклоняются Комиссией Управления в силу следующего.

В соответствии с действующим законодательством в области электроэнергетики (Закон об электроэнергетике, Основы ценообразования, Правила государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, Правила недискриминационного доступа) указанные выше расходы должны быть учтены и включены в тариф на услуги по передаче электрической энергии, утверждаемый соответствующим государственным органом. При этом самостоятельное установление и взимание платы в целях возмещения указанных расходов, в отсутствие утвержденного уполномоченным государственным органом тарифа, не допускается.

При указанных обстоятельствах, включение ООО «РЭМЗ» в стоимость потребленной Заявителями электрической энергии платы на покрытие указанных выше расходов ООО «РЭМЗ» свидетельствует о фактическом взимании ООО «РЭМЗ» с Заявителей платы за услуги по передаче электрической энергии.

Учитывая изложенное, действия ООО «РЭМЗ» по нарушению установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем незаконного установления и взимания с Заявителей платы за услуги по передаче электрической энергии, не утвержденной соответствующим государственным органом, свидетельствуют о злоупотреблении ООО «РЭМЗ» своим доминирующим положением, что является нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции, одной из функций антимонопольного органа является принятие мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и предупреждение монополистической деятельности хозяйствующих субъектов.

Частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, установлено, что антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания, в том числе предписания о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции (подпункт «б» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите

конкуренции), о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства (подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции), а также предписания об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства (подпункт «е» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции).

В целях пресечения и предупреждения монополистической деятельности ООО «РЭМЗ», Комиссия Управления приходит к выводу о наличии оснований (подпункты «б», «д» и «е» 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,
- об устранении последствий нарушения 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 ООО «РЭМЗ» доминирующего положения на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах принадлежащих ООО «РЭМЗ» электрических сетей (зоны обслуживания).

**2.** Признать действия ООО «РЭМЗ» по нарушению установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем незаконного установления и взимания с ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> платы за услуги по передаче электрической энергии, не утвержденной уполномоченным государственным органом в области регулирования тарифов, является злоупотреблением доминирующим положением и нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

**3.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**4.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**5.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**6.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**7.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**8.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства в отношении индивидуального

предпринимателя <...>.

**9.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**10.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**11.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**12.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**13.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**14.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**15.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**16.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

**17.** Выдать ООО «РЭМЗ» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии