

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. от 05.04.2012 №1596-04

РЕШЕНИЕ

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения объявлена 22.03.2011

В полном объеме решение изготовлено 05.04.2012

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело № 7471/04-2011 по признакам нарушения части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), ООО «Заволжские сети» (443099, г. Самара, ул. Крупской, 1), ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» (443041, г. Самара, ул. Ленинская, 117),

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Министерства экономики Ульяновской области на действия ООО «Заволжские сети» и ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» по заключению договора аренды недвижимого имущества, которое может повлечь увеличение тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

На основании данного заявления приказом руководителя управления от 16.05.2011 № 154 возбуждено дело в отношении ООО «Заволжские сети», ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» по нарушению части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договора аренды недвижимого имущества от 08.10.2010 №1, имеющего признаки запрещенного вертикального соглашения.

На заседаниях комиссии представитель Министерства экономики Ульяновской области пояснил, что заявление было направлено в антимонопольный орган в связи с тем, что документы, представленные в обоснование тарифа, указывали на необоснованный размер арендной платы по договору, заключенному между арендодателем и арендатором, в которых директором является одно и то же лицо.

Ранее данное имущество сдавалось по договору аренды от 02.03.2010 ФГУП ПО «Ульяновский машиностроительный завод» ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» за плату в размере 16,5 тысяч рублей за 11 месяцев аренды. В последующем данная ГПП сдавалась в аренду ООО «Салют» ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» за арендную плату в размере 55 тысяч рублей.

Из документов, которые были представлены ООО «Заволжские сети» и ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» следует, что арендная плата составляет 1 655 000 руб. в месяц.

При установлении тарифа на услуги по передаче электроэнергии ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» были учтены затраты на аренду в размере 55 тыс. руб.

Представитель Министерства экономики Ульяновской области пояснил, что в Арбитражном суде Ульяновской области рассматривалось дело по заявлению ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» о признании недействительным приказа Министерства экономики Ульяновской области, которым был утвержден данный тариф, однако требования общества оставлены без удовлетворения.

На заседании комиссии представители заявителя дополнительно пояснили, что представление в тарифное дело договора аренды с суммой 1 655 000 руб. в месяц является попыткой переложить свои затраты на иные сетевые организации и потребителей.

Представители ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» пояснили, что нарушение в действиях обществ отсутствует. Договор аренды абсолютно обоснован, что подтверждается представленными документами. Кроме того, в жалобе содержатся недостатки, поскольку указано, что одно и то же лицо само себе сдало в аренду имущество. Несмотря на то, что Осипов О.О. является единоличным исполнительным органом в обеих организациях, общества имеют различные интересы, поскольку политику организации определяют в первую очередь ее акционеры. Министерство также указывает, что цена договора является завышенной, но не указывает по сравнению с какой ценой.

Соответственно, этот довод является необоснованным. В предыдущем году было выдано предписание со стороны Управления Ростехнадзора по Ульяновской области для приведения сетей в надлежащее техническое состояние. При подаче документов на регулирование был определен перечень мероприятий, которые необходимо провести в соответствии с Актом-предписанием Ростехнадзора на сумму 22 млн. рублей. При утверждении тарифа согласовали мероприятия только на сумму 3 млн. рублей.

Представитель ООО «Заволжские сети» пояснил, что при разработке плановой калькуляции общество руководствовалось рекомендациями налоговой инспекции, в частности учтена рентабельность в среднем по отрасли. Общество может стать банкротом, поскольку общество заключило договор аренды и не может его исполнить – оплачивать арендную плату, поскольку в тариф указанные суммы не включены. В представленных в дело документах подтверждается, что все расходы обоснованы. Проценты по займам гораздо ниже, чем банковские. Сравнивать с другими договорами аренды неприемлемо. Изначально ООО «Салют» сдало имущество в аренду ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» с платой 5 тысяч рублей за месяц, но через месяц плата была повышена до 55 тысяч рублей в месяц, на третий месяц плата была повышена до 200 тысяч рублей в месяц, однако в тариф данную плату не заложили, поскольку тариф устанавливается на год.

Когда подавались документы на установление тарифа, было учтено, что необходимо возместить все затраты общества. При этом, обществу известно, что некоторым организациям сходная по величине арендная плата учитывается в тарифе (в частности, для ООО «Ульяновская сетевая компания»).

Представитель Министерства экономики Ульяновской области на заседании комиссии пояснил, что ООО «Ульяновская сетевая компания» не включено в реестр и для него не установлены тарифы на передачу электроэнергии.

Определением от 15.08.2011 рассмотрение дела № 7471/04-2011 было приостановлено в связи с рассмотрением Арбитражным судом дела, имеющего значение для рассмотрения данного дела, до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Ульяновской области по делу № А72-646/2011.

Определением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 12.09.2011 по делу №А-72-646/2011 производство по апелляционной жалобе ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» прекращено.

Постановлением Федерального Арбитражного суда Поволжского округа от 14.11.2011 по делу №А72-646/2011 решение Арбитражного суда Ульяновской области от 30.06.2011 по данному делу оставлено без изменения, а кассационная жалоба ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» - без удовлетворения.

28.02.2012 Министерством экономики Ульяновской области представлено вступившее в законную силу решение Арбитражного суда от 30.06.2011 по делу № А72-646/2011, в связи с принятием 14.11.2011 постановления Федеральным арбитражным судом кассационной инстанции. Определением от 07.03.2012 Комиссия возобновила рассмотрение дела № 7471/04-2011.

Рассмотрев представленные материалы и заслушав пояснения привлеченных лиц, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях ООО

«Заволжские сети», ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» нарушения, предусмотренного частью 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ред. от 18.07.2011, с изм. от 21.11.2011).

При этом комиссия исходит из следующего.

Согласно п. 7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Следовательно, действия хозяйствующих субъектов должны осуществляться самостоятельно.

Согласно части 1.2. статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона), если:

- 1) такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара;
- 2) таким соглашением продавец товара предъявляет покупателю требование не допускать товар хозяйствующего субъекта - конкурента для продажи. Данный запрет не распространяется на соглашения об организации покупателем продажи товаров под товарным знаком либо фирменным наименованием продавца или производителя.

При этом статья 12 данного закона устанавливает, что допускаются "вертикальные" соглашения в письменной форме (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются [договорами](#) коммерческой концессии, а также допускаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов.

В соответствии с изменениями, внесенными Федеральным [законом](#) от 06.12.2011 N 401-ФЗ в Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», состав правонарушения, ранее закрепленный в части 1.2 статьи 11 Закона «О защите конкуренции», с 06.01.2012 содержится в части 2 статьи 11, согласно которой запрещаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона), если:

- 1) такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара, за исключением случая, если продавец устанавливает для покупателя максимальную цену перепродажи товара;
- 2) такими соглашениями предусмотрено обязательство покупателя не продавать товар хозяйствующего субъекта, который является конкурентом продавца. Данный запрет не распространяется на соглашения об организации покупателем

продажи товаров под товарным знаком либо иным средством индивидуализации продавца или производителя.

В соответствии с ч.1 ст.11 «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к:

- 1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок;
- 2) повышению, снижению или поддержанию цен на торгах;
- 3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- 4) сокращению или прекращению производства товаров;
- 5) отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Между ООО «Заволжские сети» и ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» заключен договор аренды недвижимого имущества №1 от 08.10.2010, в соответствии с которым ООО «Заволжские сети» (арендодатель) предоставляет ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» (арендатору) во временное владение и пользование Комплекс Главной понизительной подстанции 110/6 кВ «Заволжская», расположенный по адресу: г.Ульяновск, ул.Шоферов, 1.

Единоличным исполнительным органом обоих обществ является Осипов Олег Олегович. Следовательно, ООО «Заволжские сети» и ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» входят в одну группу лиц на основании подпункта 2 пункта 1 статьи 9 Закона «О защите конкуренции».

Согласно части 7 статьи 11 Закона «О защите конкуренции» положения настоящей статьи не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 8 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» под контролем понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

- 1) распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица;

2) осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Следовательно, действие статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» на ООО «Заволжские сети» и ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» не распространяется.

Кроме того, вывод о необоснованном завышении ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» величины расходов, предложенных к включению в тариф на услугу по передаче электрической энергии, является лишь промежуточным выводом к итоговому выводу о том, что указанные действия повлекли повышение тарифа, который утвержден Приказом Министерства экономики Ульяновской области от 27.12.2010 № 06-503.

Действия ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» по завышению расходов, включаемых в тариф на передачу электроэнергии, являются лишь элементами в процессе принятия нормативного акта – Приказа Министерства экономики Ульяновской области от 27.12.2010 № 06-503 «Об установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии на 2011 год». Соответственно, вопрос о законности таких действий не может рассматриваться в отрыве от вопроса о законности нормативного правового акта, принятого Министерством экономики Ульяновской области в результате совершения этих действий ООО «Заволжские сети» и ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг».

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

РЕШИЛА:

В связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) дело № 7471/04-2011 о нарушении части 1.2 статьи 11 Закона «О защите конкуренции» в отношении ООО «Заволжские сети», ООО «ВолгаЭнергоИнжиниринг» производством прекратить.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.