

РЕШЕНИЕ

по делу №1486-ФАС52-03/14

о нарушении антимонопольного законодательства

27 марта 2015 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 17.03.2015

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

<...>

с участием:

- <...> - представителя общества с ограниченной ответственностью «НовМонолитСтрой» (доверенность от 18.09.2014);
- <...> - представителя общества с ограниченной ответственностью «Ларгус» (доверенность от 12.01.2015);-

рассмотрев дело №1486-ФАС52-03/14 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «НовМонолитСтрой» (юридический адрес: 109316, город Москва, Волгоградский проспект, дом 47, офис 103, ОГРН 1137746442470, ИНН 7722809107, почтовый адрес: 603005, город Нижний Новгород, улица Пискунова, дом 29, офис 43) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем нарушения установленного нормативно-правовыми актами порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии, руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Ларгус» (603001, город Нижний Новгород, улица Торговая, дом 18/4 офис 33, ИНН 5260187293, далее также – ООО «Ларгус», заявитель) на действия общества с ограниченной ответственностью «НовМонолитСтрой» (далее - ООО «НовМонолитСтрой», ответчик, общество), нарушающие, по мнению заявителя, положения антимонопольного законодательства. В частности, ООО «НовМонолитСтрой» направило ООО «Ларгус» предложение о заключении договора на эксплуатационное обслуживание электрических сетей, с

приложенным к нему проектом договора.

В ходе рассмотрения поступившего заявления установлено, что ООО «Ларгус» является собственником здания, расположенного по адресу: город Нижний Новгород, улица Июльских дней, дом 1. В свою очередь между заявителем и открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» (далее – ОАО «НСК», гарантирующий поставщик) 23 ноября 2010 года заключен договор энергоснабжения №1133000, согласно условиям которого источником питания определена трансформаторная подстанция 2975 (далее – ТП-2975), принадлежащая на момент заключения договора энергоснабжения закрытому акционерному обществу «ЗСА».

В настоящее время владельцем указанной трансформаторной подстанции является ООО «НовМонолитСтрой» на основании договора купли-продажи имущества от 25 июня 2013 года.

04 августа 2014 года ООО «Ларгус» получено от ООО «НовМонолитСтрой» письмо от 31.07.2014 исх. № 230, содержащее предложение о заключении договора на эксплуатационное обслуживание электрических сетей, к которым присоединено энергопринимающее устройство, принадлежащее ООО «Ларгус». К данному письму приложено два подписанных со стороны ООО «НовМонолитСтрой» экземпляра договора.

Разделом 3 проекта договора определены права и обязанности сторон. В частности, в обязанности исполнителя (ООО «НовМонолитСтрой») входит «надлежащим образом оказывать услуги по эксплуатационному обслуживанию электроустановки...». Обязанностью заказчика (ООО «Ларгус») является «оплатить услуги исполнителя и расходы, связанные с аварийным ремонтом...».

По итогам рассмотрения указанного заявления Нижегородским УФАС России возбуждено дело №1486-ФАС52-03/14 в отношении ООО «НовМонолитСтрой» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Нижегородского УФАС России от 24.11.2014. №457)

На заседании комиссии антимонопольного органа, состоявшемся 17 марта 2015 года, представитель ООО «Ларгус» поддержала позицию, изложенную в обращении в антимонопольный орган.

В свою очередь представитель ответчика пояснила, что направленный проект договора на эксплуатационное обслуживание электрических сетей на территории ООО «НовМонолитСтрой» заявителем не подписан, иных действий, направленных на заключение указанного договора, общество не предпринимало.

Кроме того, по мнению представителя ответчика, в исследуемой ситуации действия ООО «НовМонолитСтрой» не привели к ущемлению интересов заявителя ввиду того, что спорный договор не подписан со стороны ООО «Ларгус».

Комиссия, изучив материалы дела №1486-ФАС52-03/14 о нарушении антимонопольного законодательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, заслушав лиц, участвующих в деле, приходит к следующим

ВЫВОДАМ.

Между ООО «Ларгус» и открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» (далее – ОАО «Нижегородская сбытовая компания», гарантирующий поставщик) 23 ноября 2010 года заключен договор энергоснабжения №1133000. Согласно условиям данного договора источником питания определена ТП-2975, принадлежащая закрытому акционерному обществу «ЗСА» (далее – ЗАО «ЗСА»).

25 июня 2013 года между ЗАО «ЗСА» и ООО «НовМонолитСтрой» заключен договор купли-продажи имущества, согласно которому в собственность ответчика переданы 10 зданий, 2 земельных участка, а также инженерные сети, включая две трансформаторные подстанции, расположенные по адресу: город Нижний Новгород, улица Июльских дней, дом 1.

01 мая 2014 года между ООО «НовМонолитСтрой» и обществом с ограниченной ответственностью «Энерго.Ком» заключен договор энергоснабжения электрической энергией №27/05/14.

04 августа 2014 года ООО «Ларгус» получено от ООО «НовМонолитСтрой» письмо от 31.07.2014 исх. № 230, содержащее предложение о заключении договора на эксплуатационное обслуживание электрических сетей, к которым присоединено энергопринимающее устройство, принадлежащее ООО «Ларгус». К данному письму приложено два подписанных со стороны ООО «НовМонолитСтрой» экземпляра договора.

Разделом 3 проекта договора определены права и обязанности сторон. В частности, в обязанности исполнителя (ООО «НовМонолитСтрой») входит «надлежащим образом оказывать услуги по эксплуатационному обслуживанию электроустановки...». Обязанностью же заказчика (ООО «Ларгус») является «оплатить услуги исполнителя и расходы, связанные с аварийным ремонтом...».

В соответствии с пунктом 4.1. проекта договора стоимость услуг, оказанных исполнителем за месяц, определяется расчетным путем, исходя из данных, указанных в приложениях 1-3 к данному договору.

Согласно пункту 1 стоимость оказанной по рассматриваемому договору услуги определяется в следующем порядке:

$$S_{\text{общ}} = S_{\text{п}} + S_{\text{м}},$$

где:

$S_{\text{п}}$ – стоимость потерь электрической энергии в высоковольтных кабельных линиях и трансформаторах, руб.;

$S_{\text{м}}$ – стоимость постоянных и переменных затрат на обслуживание кабельных линий и трансформаторных подстанций, руб.

$$S_{\text{п}} = \Theta_{\alpha} * P_{\text{общ}} * T,$$

где:

Δ_a – активная электроэнергия заказчика, учтенная коммерческими узлами учета электроэнергии за расчетный месяц, кВт*час;

$P_{\text{общ}}$ – суммарные потери по кабельным линиям и трансформаторам, %
(рассчитываются согласно приложению №3 к договору);

T – стоимость 1 кВт*ч за расчетный месяц, применяемая к ООО
«НовМонолитСтрой» согласно договора электроснабжения от 01.05.2014 №27/05/14,
заключенного между ООО «НовМонолитСтрой» и ООО
«Энерго.Ком».

$$S_M = \Phi * P_n,$$

где:

Φ – стоимость 1 кВт присоединенной мощности, определенной в приложении №2 к договору;

P_n – мощность заказчика, присоединенная согласно акту технологического присоединения сетям ООО «НовМонолитСтрой» (указана в приложении №2 к договору).

$$\Phi = 3 / P_n,$$

где:

3 – постоянные и переменные затраты на обслуживание кабельных линий.

Между тем в соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» услуги по передаче электрической энергии - это 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 требованиями технических регламентов.

По правилам пункта 2 постановления Правительства Российской Федерации «О ценообразовании в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике» от 29 декабря 2011 года №1178, тарифы на услуги по передаче электрической энергии подлежат государственному регулированию.

Согласно пункту 3.1.1 «Положения о региональной службе по тарифам Нижегородской области», утвержденного постановлением Правительства Нижегородской области от 15.05.2006 №171, в Нижегородской области установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии осуществляет региональная служба по тарифам Нижегородской области.

В соответствии с пунктом 43 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском рынке), утвержденных приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э/2, зарегистрированных в Минюсте РФ 20.10.2004 N 6076, расчет тарифа на услуги по передаче электрической энергии по региональным электрическим сетям определяется исходя из стоимости работ, выполняемых организацией,

эксплуатирующей на правах собственности или на иных законных основаниях электрические сети и/или устройства преобразования электрической энергии, в результате которых обеспечиваются:

передача электрической энергии (мощности) как потребителям, присоединенным к данной сети, так и отпускаемой в электрические сети других организаций (собственников);

поддержание в пределах государственных стандартов качества передаваемой электрической энергии;

содержание в соответствии с техническими требованиями к устройству и эксплуатации собственных электроустановок и электрических сетей, технологического оборудования, зданий и энергетических сооружений, связанных с эксплуатацией электрических сетей.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату. Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» услуги по передаче электрической энергии - это 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 требованиями технических регламентов.

Как установлено комиссией Нижегородского УФАС России в ходе рассмотрения настоящего дела, тарифы на услуги по передаче электрической энергии для ООО «НовМонолитСтрой» не устанавливались.

Однако в отсутствие установленных тарифов ООО «НовМонолитСтрой» направило в адрес ООО «Ларгус» проект договора, предусматривающего возмездное оказание услуг по передаче электрической энергии.

Согласно ранее приведенным нормам права осуществление регулируемого вида деятельности в отсутствие установленных уполномоченным органом цен (тарифов) и применение при расчетах с потребителями самостоятельно установленного тарифа на услуги по передаче электрической энергии, в том числе тарифа по оплате услуг за обслуживание и ремонт ТП-2975 ООО «НовМонолитСтрой», является нарушением норм действующего законодательства

в сфере электроэнергетики.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе, нарушение установленного порядка ценообразования (пункт 10).

С учетом положений статей 3, 4 Федерального закона от 07.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях», части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта, действующего на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (в том числе, на рынке услуг по передаче электрической энергии), признается доминирующим.

Как указано выше, ООО «НовМонолитСрой», являясь владельцем объектов электросетевого хозяйства (в частности трансформаторной подстанции ТП-2975, линий электропередач), к которым технологически присоединены энергопринимающие устройства, принадлежащие ООО «Ларгус», обеспечивает последнему передачу электроэнергии, поставляемой гарантирующим поставщиком (ОАО «Нижегородская сбытовая компания») в адрес заявителя. Иной технологически возможный способ доставки (передачи) электроэнергии в адрес названного хозяйствующего субъекта отсутствует.

Взимание в отсутствие установленного тарифа денежных средств при осуществлении регулируемого вида деятельности ущемляет интересы иных лиц, а потому квалифицируется в качестве нарушения запрета на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением (нарушение установленного правовыми актами порядка ценообразования).

При этом в контексте части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» под злоупотреблением доминирующим положением понимаются не только действия, результатом которых явилось ограничение (устранение, недопущение) конкуренции или ущемлении интересов иных лиц, но и угроза наступления указанных негативных последствий.

В частности Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 4 постановления от 30 июня 2008 года №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» прямо разъяснено, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Федерального закона «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

При указанных обстоятельствах довод ООО «НовМонолитСтрой» о том, что действия, выразившиеся в направлении проекта договора, не привели к ущемлению интересов заявителя ввиду того, что спорный договор не подписан со стороны ООО «Ларгус», Нижегородское УФАС считает несостоятельным, поскольку указанные действия, совершенные ответчиком, могли привести к ущемлению интересов ООО «Ларгус».

Учитывая совокупность вышеизложенных фактических обстоятельств и положений вышеприведенных норм права, комиссия приходит к выводу о том, что направление ООО «НовМонолитСтрой» в адрес ООО «Ларгус» предложения о заключении договора на эксплуатационное обслуживание электрических сетей, с приложенным к нему проектом договора, является о нарушением данным обществом части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В целях устранения допущенного нарушения на основании статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия приходит к заключению о необходимости выдачи ООО «НовМонолитСтрой» предписания «О прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции».

С учетом вышеизложенного комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «НовМонолитСтрой» (юридический адрес: 109316, город Москва, Волгоградский проспект, дом 47, офис 103, ОГРН 1137746442470, ИНН 7722809107, почтовый адрес: 603005, город Нижний Новгород, улица Пискунова, дом 29, офис 43) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «НовМонолитСтрой» предписание «О прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции».

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления решения в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1486-ФАС52-03/14

«О прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим

положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции»

27 марта 2015 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в следующем составе:

<...>

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании своего решения от 27 марта 2015 года по делу **№1486-ФАС52-03/14** о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «НовМонолитСтрой» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

предписывает:

обществу с ограниченной ответственностью «НовМонолитСтрой» в целях прекращения злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке в срок до 15 апреля 2015 года отозвать письмо от 31.07.2014 исх. № 230, содержащее предложение о заключении договора на эксплуатационное обслуживание электрических сетей, к которым присоединено энергопринимающее устройство, принадлежащее ООО «Ларгус».

В течение трех дней со дня фактического осуществления технологического присоединения направить в Нижегородское УФАС России документы, свидетельствующие об исполнении настоящего предписания .

Предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.