

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-40-10-12

Резолютивная часть решения объявлена 28 сентября 2012 года г.
Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 8 октября 2012 года

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

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

Пронина Н.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии: представителя ответчика – ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» «...»

рассмотрев дело № 02-01-40-10-12 от 06.09.2012 г. по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «ГРАД-СТРОЙ» (ИНН 5407234724, 630039, г.Новосибирск, ул.Днепровская,34) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление Производственного кооператива «Проектно-строительная фирма «СТРОИТЕЛЬ» (далее ПК «ПСФ «СТРОИТЕЛЬ») на действия ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» по вопросу препятствования перетоку электрической энергии на объекты, принадлежащие ПК «ПСФ «СТРОИТЕЛЬ». В ходе рассмотрения указанного заявления дополнительно были выявлены признаки нарушения ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при оказании услуг по передаче электрической энергии. Суть нарушения в следующем.

Согласно договору электроснабжения №651 от 06.04.2004 ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» является Абонентом ОАО «Новосибирскэнергосбыт». В приложении №3.1 вышеуказанного договора установлен перечень субабонентов, присоединенных к сетям Абонента:

- ОАО «МаиС-компания»;

- ОАО «Санвент»;

- ОАО «ГипродорНИИ»;

- горнолыжный клуб «Сибиряк»;

ПК ПСФ «Строитель».

ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» является владельцем трансформаторной подстанции ТП 3307 (свидетельство о праве собственности 54-АБ №220542).

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» является территориальной сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии, с использованием принадлежащих ей на праве собственности или на ином установленном федеральными законами оснований объектов электросетевого хозяйства.

Между ПСФ «Строитель» и ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» в период с 01.01.2009 г. по 05.07.2012 г. действовал договор на передачу электрической энергии №02-2/2009Э. Согласно п.1.1. Договора ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» обязуется с согласия «Энергоснабжающей организации» (гарантирующего поставщика) передавать ПК ПСФ «Строитель» через свою подстанцию ТП 3307 электроэнергию.

В пункте 1.1 Договора №052-2/2009Э на передачу и потребление электрической энергии указано, что субабонент обязуется оплачивать принятую энергию, содержание и техническое обслуживание подстанции ТП 3307 и кабельных линий, принадлежащих ЗАО «ГРАД-СТРОЙ», а также оплачивать аварийно-восстановительные работы, текущий ремонт и капитальный ремонт энергосети в размере, установленном договором. Стоимость услуг по содержанию и техническому обслуживанию подстанции ТП 3307 и кабельной линии составляет 120 540 руб. в год, что составляет 10 045 руб. в месяц.

Оплата ПК ПСФ «Строитель» за услуги по содержанию и техническому обслуживанию подстанции ТП 3307 и кабельных линий подтверждается Сводными ведомостями по расчетам за электроэнергию за период с 01.01.2010 по 10.04.2012, а также актами, выставляемыми ЗАО «ГРАД-СТРОЙ», и платежными поручениями.

На основании изложенного, ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» самостоятельно установило тариф на передачу электрической энергии в размере 10045 руб. в месяц.

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ 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. Согласно ч. 4 ст.

23.1 Федерального закона «Об электроэнергетике», 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) подлежат государственному регулированию.

В соответствии с п. 65 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 N 109, тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям, с использованием которых услуги по передаче электрической энергии оказываются территориальными сетевыми организациями на территории соответствующего субъекта Российской Федерации, устанавливаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Пунктом 12 Положения о департаменте по тарифам Новосибирской области, утв. Постановлением Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 N 326, определено, что установление цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней цен тарифов на услуги по передаче электрической энергии по указанным электрическим сетям; индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии, которые территориальные сетевые организации оказывают друг другу входит в полномочия Департамента по тарифам Новосибирской области.

Следовательно, Департамент по тарифам Новосибирской области является органом исполнительной власти, уполномоченным на установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

Таким образом, ЗАО «ГРАД-СТРОЙ», осуществляя услугу по передаче электрической энергии, обязано регулировать (устанавливать) указанный тариф в Департаменте по тарифам Новосибирской области.

Услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими

товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче электрической энергии, хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи электрической энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере энергетики, поскольку получение услуг по передаче электрической энергии через любые другие сетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического присоединения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

Таким образом, ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» является субъектом рынка по передаче электрической энергии, что следует, в том числе из положений Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», по смыслу которого, услуги как по технологическому присоединению к электрическим сетям, так и по перетоку электрической энергии (в случае невозможности непосредственного присоединения к электрическим сетям энергоснабжающей организации) самостоятельного значения не имеют, а осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителей, являясь обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии.

Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии (в данном случае ЗАО «ГРАД-СТРОЙ») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды. Данный вывод соответствует позиции арбитражных судов (Постановление ФАС Уральского округа от 11.12.2008 г. № Ф09-9319/08-С1, Решение Арбитражного суда Омской области от 17.08.2010 г. № А46-6206/2010, Постановление ФАС Северо-западного округа от 13.08.2007 г. № А56-12283/2006).

Таким образом, ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах расположения объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» на праве собственности.

На основании изложенного, установление ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» для потребителей, присоединенных к его сетям, платы за передачу электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области) нарушает установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» запрещаются действия 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.

Действия ЗАО «ГРАД-СТРОЙ», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения своих электрических сетей, по установлению для ПК ПСФ «Строитель», присоединенного к сетям предприятия, платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области содержат признаки нарушения п.10 ч.1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

В связи с изложенными обстоятельствами Приказом Новосибирского УФАС России № 240 от 06.09.2012 г. в отношении ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ путем установления и взимания с потребителей, присоединенных к сетям предприятия, платы за услугу по передаче электрической энергии, без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области).

Представитель ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России пояснил следующее.

Договор №02-2/2009э на передачу и потребление электрической энергии, заключенный между ПК «ПСФ «Строитель» и ЗАО «ГРАД-СТРОЙ», действовал в период с 01.03.2009 г. по 28.02.2010 г. После истечения срока действия договора договор пролонгирован не был. ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» не взимало плату за передачу электрической энергии. В соответствии с Приложением 5 к договору №02-2/2009э ПК «ПСФ «Строитель» оплачивало услуги аренды части трансформаторной подстанции. ПК «ПСФ «Строитель» перестало оплачивать ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» арендную плату ТП 3307 с сентября 2011 г. В настоящее время данная плата с ПК «ПСФ «Строитель» не взимается. С другими потребителями, имеющими технологические присоединения к объектам электросетевого хозяйства ЗАО «ГРАД-СТРОЙ», договоры на передачу электрической энергии не заключались, плата за аренду трансформаторной подстанции не взималась в связи с малым объемом потребления электрической энергии.

По поводу доводов ответчика по рассматриваемому делу о нарушении антимонопольного законодательства необходимо отметить следующее.

Согласно пункту 1.1. Договора, заключенного между ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» и ПК «ПСФ «Строитель», последний обязуется оплачивать принятую энергию, содержание и техническое обслуживание подстанции ТП 3307 и кабельных линий. В пункте 5.2 договора указано, что стоимость услуг по техническому обслуживанию подстанции ТП 3307 и кабельной линии устанавливается ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» в размере 120540 рублей в год, что составляет 10045 рублей в месяц, пропорционально выделенному лимиту (приложение 5 договора). В приложении 5 договора №02-2/2009-э содержится расчет стоимости затрат на обслуживание. Согласно данному расчету входят следующие затраты: зарплата персонала (инженер по технике безопасности, электрик, главный инженер, бухгалтер), амортизация трансформаторной подстанции, аренда ТП. Стоимость годовых затрат составляет 663360 руб., доля затрат ПК «ПСФ «Строитель» согласно выделенному лимиту 73,5 кВт составляет 18,171% (120540 руб. или 10045 рублей в

месяц). В актах, выставляемых ЗАО «ГРАД-СТРОЙ», содержится услуга по обслуживанию ТП 3307, данная сумма соответствует плате, указанной в п.5.2 договора с ПК «ПСФ «Строитель».

Согласно разделу VIII Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 №20-э/2, тариф на услуги по передаче электрической энергии 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 которой обеспечиваются:

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

поддержание в пределах государственных стандартов качества передаваемой электрической энергии;

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

В связи с изложенным ЗАО «ГРАД-СТРОЙ», осуществляя услугу по передаче электрической энергии, для возмещения соответствующих затрат, связанных с передачей электрической энергии, содержанием, эксплуатацией объектов электросетевого хозяйства, обязано было обратиться в уполномоченный орган за утверждением соответствующего тарифа. Взимание платы за услугу по передаче электрической энергии по самостоятельно установленному тарифу нарушает установленный нормативно-правовыми актами порядок ценообразования.

Изучив материалы дела, доводы ответчика в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Взимание ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» в 2009-2011 г. с ПК «ПСФ «Строитель», имеющего технологическое присоединение к электрическим сетям Общества, платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области) не соответствует установленному нормативно-правовыми актами порядку ценообразования, является злоупотреблением ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» своим доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей общества, следовательно, нарушает п.10 ч.1. ст.10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей

Общества в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать ЗАО «ГРАД-СТРОЙ» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем установления и взимания с потребителей, присоединенных к сетям предприятия, платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области).

3. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства лицом, совершившим такое нарушение.

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии:

С.Е. Князькова

Н.В. Пронина

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