

РЕШЕНИЕ

Дело №1

20 апреля 2012 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел по соблюдению требования ст. 6 ФЗ от 26.03.2003 г. №36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ и признании утратившими силу некоторых законодательных актов РФ в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю) на основании пункта 2 Правил осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, утв. постановлением Правительства РФ от 27.10.2006 года №628 в составе:

Председатель комиссии – Сапунов Д.Н., заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю;

Члены Комиссии:

Яковлев Д.В. – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю;

Пашкова Н.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю,

рассмотрев дело №1 о нарушении ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска (ул. Одесская, 3, г. Кисловодск, 357700) запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии с деятельностью по купле-продаже электрической энергии,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю на основании поручения Прокуратуры г. Кисловодска в рамках обращения ООО «Перспектива» проведена проверка в отношении ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска на предмет соблюдения требования ст. 6 ФЗ от 26.03.2003 г. №36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ и признании утратившими силу некоторых законодательных актов РФ в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» - запрета на совмещения видов деятельности по купле-продаже и передаче электрической энергии.

По результатам проведенной проверки установлено, что ОАО «Горэлектросеть» г.

Кисловодска не соблюдается требование запрета на совмещение видов деятельности по купле-продаже и передаче электрической энергии.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю возбуждено дело №1 в отношении ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска, в части не соблюдения требования ст. 6 ФЗ от 26.03.2003 г. №36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ и признании утратившими силу некоторых законодательных актов РФ в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее Закон), а именно совмещение конкурентного и естественно монопольного вида деятельности (купли-продажи и передаче электрической энергии).

На заседании комиссии представители ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска пояснили следующее – ОАО «Горэлектросеть» с целью выполнения требований статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике», а именно: хозяйствующий субъект обязан соблюдать запрет на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, заключило агентский договор на сбыт электрической энергии от 01.06.2006г. По условиям агентского договора сбытовую функцию осуществляет ООО «Кисловодскэлектросбыт».

ОАО «Горэлектросеть» передало имущество на баланс ООО «Кисловодскэлектросбыт» с целью осуществления последним сбытовой функции и оказания услуг, поименованных в приложении №2 к агентскому договору.

Проверив обоснованность доводов, содержащихся в представленных на рассмотрение комиссии документах и выступлениях представителей участвующих в деле лиц, комиссией сделаны следующие выводы.

Открытое акционерное общество «Горэлектросеть» (далее ОАО «Горэлектросеть») создано путем преобразования предприятия «Горэлектросеть» в соответствии с Указом Президента Российской Федерации «Об организационных мерах по преобразованию государственных предприятий, добровольных объединений государственных предприятий в акционерные общества» от 01.07.1992г. №721 и является его правопреемником, Общество прошло государственную регистрацию постановлением администрации г. Кисловодска от 22.12.1993 г. №1500.

ОАО «Горэлектросеть» поставлено на учет в ГНИ по г. Кисловодску Ставропольского края 22.12.1993 и присвоен ИНН юридического лица - <***> (Свидетельство: серия <...> <***>).

Общество является юридическим лицом, имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе. Общество может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности. Форма собственности частная.

Основными видами деятельности предприятия являются:

- получение, распределение и реализация электроэнергии населению, предприятиям, организациям

- проектирование оборудования, зданий и сооружений электрических сетей;
- монтаж оборудования, зданий и сооружений электрических сетей;
- наладка оборудования, зданий и сооружений электрических сетей;
- ремонт оборудования, зданий и сооружений электрических сетей;
- эксплуатация оборудования, зданий и сооружений электрических сетей;
- диспетчерское управление и соблюдение режимов электроснабжения и энергопотребления;
- сбор, передача и распределение электрической энергии;
- производство электромонтажных работ, наладочных, лабораторных и эксплуатационных работ;
- коммерческая.

Следовательно, деятельность предприятия связана как с куплей-продажей (поставкой электрической энергии), что подтверждается наличием заключенных договоров электроснабжения, так и деятельностью по передаче электрической энергии, что подтверждается наличием электросетевого хозяйства (регистрационными удостоверениями М.Ж.К.Х. Бюро технической инвентаризации Кисловодского ГЖУ, утвержденными тарифами на услуги по передаче электрической энергии, платы за технологическое присоединение к электрическим сетям).

ОАО «Горэлектросеть» строит свои отношения с другими предприятиями, организациями и гражданами во всех сферах деятельности на основе договоров, соглашений и контрактов. Цены и тарифы на все виды выполняемых предприятием работ, оказываемых услуг, выпускаемую и реализуемую продукцию устанавливаются в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации. ОАО «Горэлектросеть» осуществляет совмещение видов деятельности по купле – продаже и передаче электрической энергии.

В соответствии со ст. 6 ФЗ от 26.03.2003 г. №36-ФЗ "Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ и признании утратившими силу некоторых законодательных актов РФ в связи с принятием Федерального закона "Об электроэнергетике" юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается совмещать деятельность по передаче электрической энергии и (или) оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и (или) купле-продаже электрической энергии.

В целях обеспечения реализации указанных требований юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается иметь одновременно на праве собственности или ином предусмотренном федеральными законами основании имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по

передаче электрической энергии и (или) оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, и имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по производству и (или) купле-продаже электрической энергии.

Приведенные нормы запрещают совмещение деятельности по купле-продаже и передаче электрической энергии.

Содержание самой нормы право определяет, как реализовать данный запрет, а именно нельзя иметь на праве собственности или на ином предусмотренном федеральными законами основании имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, и имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по производству и купле-продаже электрической энергии.

Довод ОАО «Горэлектросеть» о том, что предприятие передало функции по купле-продаже электрической энергии ООО «Кисловодскэлектросбыт», отвергается по следующим основаниям.

В соответствии с условиями агентского договора от 01.06.2006 года, заключенного между ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска (принципал) и ООО «Кисловодскэлектросбыт» (агент), определено, что Агент обязуется от имени и за счет Принципала совершать действия по осуществлению функций сбыта электрической энергии потребителям, имеющим договоры энергоснабжения или купли - продажи (поставки) электроэнергии (далее Потребители) с Принципалом, вести учет приобретенной и реализованной электрической энергии, участвовать в подготовке необходимых документов для установления тарифов на электрическую энергию на очередной период регулирования, а Принципал обязуется своевременно и в полном объеме производить оплату Агенту за услуги, причитающуюся в соответствии с настоящим договором.

При осуществлении деятельности в рамках настоящего договора Агент и Принципал руководствуются действующим законодательством РФ, Регламентом (Приложение №1), а также иными распорядительными документами и методическими указаниями Принципала. Приложением №1 определены услуги выполняемые ООО «Кисловодскэлектросбыт», а именно:

1. Заключение с потребителями электроэнергии договоров электроснабжения и составление документов, необходимых для исполнения настоящих договоров.
2. Определение договорных условий по количеству электроэнергии с энергоснабжающей организацией и потребителями электроэнергии.
3. Формирование актов-расчетов, выписки счетов-фактур и платежных требований абонентам на оплату за потребленную ими электроэнергию в соответствии с заключенными договорами энергоснабжения по данным показаний приборов учета электроэнергии и установленной мощности, а при отсутствии средств учета электроэнергии - по нормативным документам. Выполнение сверки расчетов с абонентами за потребленную электроэнергию с составлением соответствующего акта.

4. Формирование полезного отпуска электроэнергии потребителям.
5. Обеспечение сборов оплаты с абонентов электроэнергии и своевременное взыскание задолженности, пени или процентов за просрочку платежей.
6. Совместно с Принципалом снятие показаний расчетных приборов учета электроэнергии и осуществление контроля за снятием показаний абонентами.
7. Совместно с Принципалом осуществление контроля за состоянием приборов учета электроэнергии, установленных у потребителей, и правильностью их работы. Составление при обнаружении нарушения учета электроэнергии у потребителя двухсторонних актов и выдача предписаний на устранение замечаний (с указанием срока), в соответствии с расчетами по факту нарушения учета электроэнергии и выполнение доначислений с предъявлением указанной суммы в счет оплаты за электроэнергию.
8. Направление заявок Принципалу для выполнения работ по ограничению и отключению электроэнергии абонентов - неплательщиков в соответствии с Регламентом.
9. Осуществление контроля за покупкой Принципалом электрической энергии. Выполнение ежемесячных планов по реализации электроэнергии.
11. Проведение анализа причин роста или снижения отчетных показателей – потерь электроэнергии, планов по реализации.
12. Совместно с Принципалом выявление потерь электроэнергии.
13. Совместно с Принципалом разработка и реализация мероприятий по сокращению коммерческих потерь электрической энергии.
14. Утверждение отчетных показателей потерь электроэнергии.
15. Совместно с Принципалом обеспечение приема учета на вновь вводимых или реконструируемых объектах.
16. Ведение бухгалтерской и другой отчетности по учету покупки, реализации электроэнергии, доходов от реализации электроэнергии;
17. Оформление документов по расчету сумм льгот и субсидий, подлежащих возмещению из соответствующего бюджета;
18. Осуществление мероприятий по выходу на оптовый рынок электроэнергии для осуществления покупки электроэнергии на более выгодных для сторон условиях.
19. Оформление необходимых отчетных документов, по утвержденной Принципалом форме, касающихся отпуска и получения электрической энергии, а именно:
 - отчет о полезном отпуске и реализации электроэнергии;
 - отчет о погашении текущей дебиторской задолженности за электроэнергию;
 - справку о безучетном потреблении электрической энергии;

отчет о выполнении плановых заданий и других отчетных форм документов, утвержденных Принципалом.

20. Осуществление хранения документов на предоставление (договора, расчетные и др. документы) между Принципалом и потребителями.

Предоставление ежедневного отчета по поступлениям денежных средств о электрической энергии Потребителям.

Перечисление на указанный Принципалом счет принятых от потребителя средств за предоставленные Принципалом услуги в течение 3-х дней с момента их пси счет Агента.

Прием платежей за услуги Принципала (поверка счетчиков, вызов контролера, установка, снятие счетчиков и т.п., за исключением услуг ПТО).

Следовательно, ООО «Кисловодскэлектросбыт» выполняет только те услуги, которые поручает Принципал, и общий анализ которых сводится к взаиморасчетам между сторонами по энергоснабжению.

В то время как ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска осуществляет поставку (продажу) электроэнергии на территории г. Кисловодска, что подтверждается следующим:

В соответствии с постановлением РЭК СК №23 от 16.10.2006 года «О гарантирующих поставщиках электрической энергии на территории Ставропольского края» и выписки №103 от 08.11.2007 года из Федерального информационного реестра гарантирующих поставщиков и зон их деятельности ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска является гарантирующим поставщиком в границах балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Горэлектросеть», к которым присоединены потребители, подлежащие обслуживанию ОАО «Горэлектросеть» в г. Кисловодске.

При этом, ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска, согласно свидетельства о внесении в Реестр субъектов оптового рынка от 10.07.2008 года №2.3.0279 – ОАО «Горэлектросеть» является субъекта оптового рынка и членом некоммерческого партнерства «Совет рынка по организации эффективной системы оптовой и розничной торговли электрической энергией и мощности (свидетельство №58 от 12.02.2009 года).

ОАО «Горэлектросеть», устанавливается сбытовая надбавка, согласно Постановление региональной тарифной комиссии Ставропольского края от 22.12.2011 №76/1 «Об установлении сбытовых надбавок гарантирующих поставщиков электрической энергии на территории Ставропольского края на 2012 год».

В соответствии с Федеральным законом от 26.03.2003 №35-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.

Следовательно, именно ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска осуществляет куплю-продажу электрической энергии, а не ООО «Кисловодскэлектросбыт».

А также ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска осуществляет деятельность по передаче электрической энергии, что подтверждается следующим.

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 (Федеральный закон от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике»).

Содержание термина услуги по передаче электрической энергии данное в Федеральном законе содержит условие о том, что услуги по передаче электрической энергии осуществляются при наличии электросетевого хозяйства, которое у ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска находится на праве собственности.

Предприятие владеет имуществом, на основании которого осуществляет деятельность по купле-продаже и передаче электрической энергии, на праве собственности.

Факт наличия сетевого хозяйства подтверждается как материалами дела, так и не отрицается предприятием. В материалах дела представлены следующие документы, отражающие имущество, по средствам которого осуществляется передача электрической энергии:

- регистрационное удостоверение М.Ж.К.Х. Бюро технической инвентаризации Кисловодского ГЖУ;

- свидетельство о государственной регистрации права.

Пунктом 4 статьи 23.1 Федерального закон от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» определено, что государственному регулированию на оптовом и (или) на розничных рынках подлежат: цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по единой национальной (общероссийской) электрической сети. Следовательно, при осуществлении услуг по передаче электрической энергии предприятию необходимо утверждать в установленном законодательством порядке тарифы на данные услуги.

Постановлением региональной тарифной комиссии Ставропольского края от 22.12.2011 №76/3 «Об установлении индивидуальных тарифов на услуги по передаче электрической энергии для расчетов между сетевыми организациями Ставропольского края в 2012 году» и Постановлением региональной тарифной комиссии Ставропольского края от 16.02.2012 года 08/2 «Об установлении платы за технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителей к объектам электросетевого хозяйства ОАО «Горэлектросеть» в 2012 году», для ОАО «Горэлектросеть» утверждены тарифы на услуги по передаче электрической энергии. Таким образом, подтверждается факт того, что предприятие оказывает услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии со ст.4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии являются сферой деятельности субъекта естественной монополии, то есть сферой, в которой отсутствует конкуренция. Отнесение организаций, осуществляющих передачу электрической энергии, к субъектам естественной монополии обусловлено тем, что ни физическое, ни юридическое лицо не свободно в выборе коммуникаций, к которым оно присоединено, поскольку электрические сети в населённых пунктах прокладываются согласно плану генеральной застройки. Договор на оказание услуг по передаче электроэнергии будет заключаться только с той ресурсоснабжающей организацией, к которой у потребителя имеется технологическое присоединение. Таким образом, у организации, осуществляющей передачу электроэнергии потребителю, возникает монополия на данном рынке.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям. Мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя (технологическое присоединение является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии). Возможность заключения договора на передачу электроэнергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для сетевой организации договора на технологическое присоединение.

Услуга по осуществлению сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению к ее электрическим сетям, в отрыве от услуг по передаче электрической энергии, оказываемой этой сетевой организацией, самостоятельного значения не имеет.

Таким образом, технологическое присоединение не образует отдельного вида экономической деятельности, является нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем, не составляет самостоятельного рынка.

Следовательно, услуги по технологическому присоединению являются составной частью услуг по передаче электрической энергии, охватываются единой сферой обращения товара – рынком услуг по передаче электрической энергии (постановление Президиума ВАС РФ от 08.09.2009 года №6057/09).

Таким образом, в рассматриваемом случае ОАО «Горэлектросеть» осуществляет продажу и передачу электрической энергии, что нарушает запрет закрепленный ст. 6 Федерального закона от 26.03.2003 №36-ФЗ на совмещение видов деятельности по купле-продаже и передаче электрической энергии.

Руководствуясь ст. 6 Федерального закона от 26.03.2003 №36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» и п. 2 Правил осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, утв. постановлением Правительства РФ от 27.10.2006 года

№628 комиссия,

РЕШИЛА:

1. ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска (ул. Одесская, 3, г. Кисловодск, 357700) прекратить нарушение ст. 6 Федерального закона от 26.03.2003 №36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике», выразившиеся в не соблюдении предприятием запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии с деятельностью по купле-продаже электрической энергии.

2. ОАО «Горэлектросеть» г. Кисловодска (ул. Одесская, 3, г. Кисловодск, 357700) в срок до 01.02.2013 года провести реорганизацию предприятия в форме его разделения или выделения в соответствии с требованиями законодательства РФ.

Об исполнении решения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю до 10.02.2013 года с приложением подтверждающих выполнение решения заверенных документов.

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