

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-15-10-12

Резолютивная часть решения объявлена 30 мая 2012 года г. Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 4 июня 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;

Даниленко Г.Н. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

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

в присутствии: представителей ответчика - ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» «...» и «...»

рассмотрев дело № 02-01-15-10-12 от 11.05.2012 г. по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат №1» (ИНН 5405105762, 630083, г. Новосибирск, ул. Большевикская, 135) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Во исполнение поручения ФАС России от 05.10.2010 №АК/33597 «Об усилении контроля за соблюдением порядка технологического присоединения к электрическим сетям» и в целях изучения состояния конкуренции на рынке предоставления услуг по передаче электрической энергии Новосибирским УФАС России был направлен запрос в ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1». В ходе анализа представленной информации установлено следующее.

Закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат №1» создано в соответствии с законодательством Российской Федерации и зарегистрировано в Новосибирской городской регистрационной палате (Свидетельство 54РП №0038388) и зарегистрировано Инспекцией Министерства РФ по налогам и сборам по Октябрьскому району города Новосибирска 15.04.1999 г., Свидетельство серия <...> Общество внесено Единый Государственный Реестр юридических лиц МЧС РФ 22 июля 2002 года, основной государственный регистрационный номер (ОГРН) 1025401902910.

ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» (далее – ЗАО «НМК №1») является юридическим лицом, действует на основании устава и законодательства Российской Федерации и имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе.

ЗАО «НМК №1» принадлежат кабельные линии и объекты электросетевого хозяйства. Согласно инвентарным карточкам учета объекта основных средств на 26.03.2012 г. на балансе ЗАО «НМК №1» находятся следующие объекты электросетевого хозяйства (передаточные устройства):

- трансформатор силовой (мельница). Акт ввода в эксплуатацию №14 от 31.12.2003 г.;

- трансформатор ТМ 630. Акт ввода в эксплуатацию № 26 от 30.06.2001 г. Свидетельство о праве собственности 54АГ № 241116;

- 9 ячеек в распределительных устройствах. Акты ввода в эксплуатацию №1-9 от 30.12.1940 г.;

- внешнее электроснабжение. Акт ввода в эксплуатацию №1 от 30.09.1994;

- центральная трансформаторная подстанция. Акт ввода в эксплуатацию №1 от 30.12.1938 г.;

Также согласно справки, представленной ЗАО «НМК №1» в собственности общества находятся кабельные линии классом напряжения 6 кВ.

Между ЗАО «НМК №1» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» (ранее ОАО «Сибирьэнерго», ОАО «Новосибирскэнерго») заключен договор № 151 от 09.01.1997 г. на подачу и потребление электрической энергии. В соответствии с данным договором стороны также согласовали передачу электрической энергии от абонента к субабонентам, присоединенным к сетям покупателя, которые не имеют технологического присоединения энергопринимающих устройств к сетям Единой энергетической системы и прямых договоров поставки с ОАО «Новосибирскэнергосбыт». К электрическим сетям ЗАО «НМК №1» присоединено 16 потребителей электрической энергии (юридических лиц, физических лиц, индивидуальных предпринимателей): ООО «Селена-Недвижимость», ООО «Машиностроительный завод САХО», ООО «Флайс», ООО «ОРС-Новосибирск», «...», «...» ООО Пресс-Центр», «...», ООО «Арендная контора К и Ш», ИП Степанов, ООО «АЗК-Сервис», ИП Хохлов, Муниципальное казенное предприятие «Жилищно-коммунальное хозяйство», ООО «Зимушка», ИП Шабалин, ИП Трусов. Таким образом, энергопринимающие устройства потребителей электрической энергии присоединены к электрическим сетям ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1». Между потребителями и ЗАО «НМК №1» заключены агентские договоры.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» является территориальной сетевой организацией: территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства.

Договор № 151 от 09.01.1997 г., заключенный между ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и ЗАО «НМК №1» не содержит положений о том, что он заключен во исполнение агентский договоров. Оплата принятой от энергоснабжающей организации электроэнергии по общему правилу возлагается на абонента в соответствии с пунктом 1 статьи 544 ГК РФ.

По условиям агентских договоров ЗАО «НМК №1» от своего имени, но за счет

субабонента покупает электрическую энергию у ОАО «Новосибирскэнергосбыт» (ранее – ОАО «СибирьЭнерго») и передает ее потребителям посредством использования собственных электрических сетей.

Согласно п.4.1 агентского договора потребитель обязан уплатить ЗАО «НМК №1» вознаграждение в размере 95 копеек за каждый купленный у ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и переданный в отчетном месяце кВт х час электрической энергии. Аналогичные условия содержатся во всех агентских договорах и дополнительных соглашениях к ним, заключенных Обществом с потребителями.

Уплачиваемое потребителями агентское вознаграждение в пользу сетевой организации (ЗАО «НМК №1») составляет не фиксированную плату, а зависит от количества купленной и переданной электрической энергии, в связи с этим, агентский договор можно рассматривать как притворную сделку, полагая при этом, что к отношениям между агентом и принципалом следует применять правила договора передачи электрической энергии, поскольку именно данный договор стороны действительно имели в виду при заключении агентского соглашения. Данное заключение следует из предмета договора, а именно ЗАО «НМК №1» покупает электрическую энергию у ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и передает ее потребителям посредством использования собственных электрических сетей. Указанная позиция подтверждается судебной практикой (Постановление ФАС Центрального округа от 07.11.2011 по делу №А48-3925/2010).

В силу ч. 1 ст. 41 Федерального закона «Об электроэнергетике» территориальным сетевым организациям (каковой является ЗАО «НМК №1») разрешено приобретать электрическую энергию только для цели компенсации потерь в электрических сетях. Приобретение электрической энергии для субабонентов законодательством не предусмотрено.

В соответствии со статьей 545 Гражданского Кодекса РФ абонент может передавать энергию, принятую им от энергоснабжающей организации через присоединенную сеть, другому лицу (субабоненту) только с согласия энергоснабжающей организации.

Таким образом, ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» в соответствии с агентскими договорами взимает плату 95 копеек за кВт х ч за услуги по передаче электрической энергии.

Также были изучены счета-фактуры, выставляемые ЗАО «НМК №1» в 2011 г. своим абонентам (потребителям электрической энергии), в рамках действия агентских договоров. ЗАО «НМК №1» выставляет своим субабонентам счета на оплату агентского вознаграждения, которое включает сумму оплаты за электроэнергию по тарифу ОАО «Новосибирскэнергосбыт», а также агентское вознаграждение в соответствии с п.4.1 договора.

На основании изложенного, ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» самостоятельно установило тариф на передачу электрической энергии в размере 95 копеек кВт х час электрической энергии.

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 «Новосибирский мелькомбинат №1», осуществляя услугу по передаче электрической энергии, обязано регулировать (устанавливать) указанный тариф в Департаменте по тарифам Новосибирской области.

На основании изложенного, установление ЗАО «НМК №1» 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.

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.

Пунктом 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 «НМК №1» 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 «НМК №1») 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 «НМК №1» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям, присоединенным к сетям ЗАО «НМК №1».

На основании изложенного, действия ЗАО «НМК №1», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения своих электрических сетей, по установлению для потребителей, присоединенных 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 ответ на определение по делу №02-01-15-10-12 ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» представило следующее объяснение.

Основным видом деятельности Общества является переработка зерна, выработка готовой продукции (муки, крупы, отрубей).

Общество не является сетевой организацией, не имеет на праве собственности или ином законном основании распределительные устройства генерирующих источников, не оказывает услуги по передаче электрической энергии и не осуществляет в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств юридических лиц к электрическим сетям.

Передача электрической энергии не является для Общества ни основным, ни дополнительным видом деятельности.

Взаимоотношения Общества и третьих лиц, чьи энергопринимающие устройства присоединены к электрическим сетям Общества строятся в рамках агентских договоров, в соответствии с которыми Общество по поручению указанных лиц осуществляет покупку электрической энергии у Энергоснабжающей организации и оплату ее стоимости. В соответствии с п. 4.1, 4.3. Договора Сторона по Договору возмещает Обществу стоимость купленной по ее поручению электрической энергии, исходя из тарифов, установленных Энергоснабжающей организацией, а также за исполнение поручения уплачивает Обществу вознаграждение агента, размер и порядок уплаты которого регламентируется в заключенных договорах.

Указанный порядок взаимоотношений подтверждается агентскими договорами, заключенными с ООО «Селена-Недвижимость», ООО «Флайс», ООО «ОРС-Новосибирск», «...», «...», ООО «Пресс-Центр», ИП Трусов В.В, ИП Шабалин М.М., «...», ООО «Арендная контора К и Ш», ИП Степанов Е. В., ИП Хохлова Е.В., ООО «АЗК-Сервис», Муниципальное казенное предприятие города «Жилищно-Коммунальное хозяйство», ООО «Зимушка», ООО «Машиностроительный завод САХО»,

документами первичной бухгалтерской отчетности (счетами- фактурами № 3540 от 30.11.2011г., № 3561 от 30.11.2011г., №3547 от 30.11.2011г., №3568 от 30.11.2011г., №3941 от 31.12.2011г., №3951 от 31.12.2011г., №3958 от 31.12.2011г., № 3960 от 31.12.2011г., № 3931 от 31.12.2011г., №285 от 31.01.2012г., № 307 от 31.01.2012г., № 298 от 31.01.2012г., № 291 от 31.01.2012г., 696 от 29.02.2012г., № 706 от 29.02.2012г., № 702 от 29.02.2012г.; платежными поручениями № 193 от 07.12.2011г., № 408 от 23.12.2011г., 87 от 23.01.2012г., № 135 от 26.01.2012г., № 786 от 26.01.2012г., № 754 от 28.02.2012г., № 886 от 07.03.2012г., № 177 от 20.03.2012г., приходными кассовыми ордерами № 558 от 19.12.2011г., № 569 от 21.12.2011г., 18 от 18.01.2012г., №21 от 19.01.2012г., № 103 от 06.03.2012г., № ПО от 11.03.2012г., № 120 от 15.03.2012г., № 123 от 19.03.2012г. и соответствует требованиям гражданского законодательства.

Так, согласно статье 1105 ГК РФ по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала.

Статья 1106 ГК РФ предусматривает обязанность принципала уплатить агенту за исполнение поручений вознаграждение в размере и в порядке, установленных в агентском договоре.

В вознаграждение агента согласно заключенным агентским договорам фактически включены плата за бухгалтерские и иные услуги агента — снятие показаний счетчиков, контроль за передачей электрической энергии, сбор счетов от Энергоснабжающей организации, подготовка платежных документов, проведение сверок с Энергоснабжающей организацией, подготовка и выставление счетов-фактур, актов выполненных работ, отчета агента.

Несмотря на то, что вознаграждение агента рассчитывается от количества переданной электроэнергии (данное условие стороны согласовали в договоре), оно не является платой за передачу электрической энергии и не может регулироваться установленными тарифами за услуги по передаче электрической энергии и соответственно не подлежит утверждению в Департаменте по тарифам Новосибирской области.

Основанием для возбуждения дела по пункту 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ послужило доминирующее положение Общества на рынке услуг по передаче электрической энергии, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия:

- 1) принадлежность хозяйствующего субъекта к субъектам, занимающим доминирующее положение на соответствующем товарном рынке,
- 2) совершение им действия (бездействия), характеризующегося как злоупотребление доминирующим положением,
- 3) результатом действий (бездействий) являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов

других лиц.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно статье 3 Закона № 147-ФЗ под естественной монополией понимается 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 товар, чем спрос на другие виды товаров.

Указанные выше признаки доминирования Общества на товарном рынке по передаче электрической энергии отсутствуют. Общество не является субъектом естественной монополии, т.к. не оказывает услуги по передачи электрической энергии. Таким образом, Общество не является лицом, занимающим доминирующее положение.

Кроме того, не учтено наличие альтернативной возможности третьих лиц для подсоединения своих электросетей к другим предприятиям (организациям), имеющим источники электроснабжения.

Так, по ул. Большевистская имеются две работающие подстанции, принадлежащие ЗАО «РЭС», которые в настоящее время обеспечивают электрической энергией других потребителей. Ввиду их близкого расположения, все организации, находящиеся в доме № 48 по ул. Большевистская (ООО «Селена-Недвижимость», ООО «Флайс», ООО «ОРС-Новосибирск», «...», «...», ООО «Пресс-Центр», ИП Шабалин М.М., «...», ООО «Арендная контора К и Ш», ООО «АЗК-Сервис», ООО «Зимушка»), а также организации находящиеся в доме № 145/1 по ул. Большевистская (Муниципальное казенное предприятие города «Жилищно-Коммунальное хозяйство»), в доме № 135/2 по ул. Большевистская (ООО «Машиностроительный завод «САХО») имеют альтернативную возможность на присоединение своих электросетей к указанным энергоисточникам.

Признаками ограничения конкуренции согласно п. 17 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между

хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Результатом действий ЗАО «Новосибирский мелькомбинат № 1» по оказанию агентских услуг не могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, т.к. у принципалов имеются иные возможности для подключения своих электросетей к иным источникам электроснабжения.

Таким образом, в деятельности Общества отсутствуют признаки, являющиеся необходимыми для состава правонарушения, предусмотренного пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ, т.е. отсутствует злоупотребление доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии.

По поводу доводов ответчика необходимо отметить следующее.

1. Предметом агентских договоров является покупка от имени ЗАО «НМК №1», но за счет потребителей, электрической энергии у ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и передача купленной энергии потребителям посредством использования электрических сетей, принадлежащих ЗАО «НМК №1».

Согласно п.4.1 агентского договора потребитель обязан уплатить ЗАО «НМК №1» вознаграждение в размере 95 копеек за каждый купленный у ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и переданный в отчетном месяце кВт х час электрической энергии.

Уплачиваемое потребителями агентское вознаграждение в пользу сетевой организации (ЗАО «НМК №1») составляет не фиксированную плату, а зависит от количества купленной и переданной электрической энергии, в связи с этим, агентский договор можно рассматривать как притворную сделку, полагая при этом, что к отношениям между агентом и принципалом следует применять правила договора передачи электрической энергии, поскольку именно данный договор стороны действительно имели в виду при заключении агентского соглашения. Данное заключение следует из предмета договора, а именно ЗАО «НМК №1» покупает электрическую энергию у ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и передает ее потребителям посредством использования собственных электрических сетей. Указанная позиция подтверждается судебной практикой (Постановление ФАС Центрального округа от 07.11.2011 по делу №А48-3925/2010).

Таким образом, ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» в соответствии с агентскими договорами взимает плату 95 копеек за кВт х ч за услуги по передаче электрической энергии.

2. Пунктом 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 «НМК №1» является субъектом рынка по передаче электрической энергии, и занимает доминирующее положение в силу прямого указания закона.

3. В соответствии с п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» 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. Таким образом, у Новосибирского УФАС России отсутствует необходимость доказывания недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемления интересов других лиц.

Изучив материалы дела, доводы заявителя и ответчика в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам. Взимание ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» с потребителей, присоединенных к 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 нормативными правовыми актам порядку ценообразования, является злоупотреблением ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» своим доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей Общества 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, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей Общества, в соответствии с ч. 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» нарушившим п.10 ч.1 ст. 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. Выдать ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: не взимать с потребителей, присоединенных к электрическим сетям предприятия, плату за услугу по передаче электрической энергии по не установленному уполномоченным органом тарифу.

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:

Г.Н. Даниленко

Н.В. Пронина

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-15-10-12

4 июня 2012 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

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

Даниленко Г.Н.– начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

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

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 28 апреля 2012 года по делу № 02-01-15-10-12 от 11.05.2012 г. о нарушении Закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат №1» (ИНН 5405105762, 630083, г. Новосибирск, ул. Большевицкая, 135) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Закрытому акционерному обществу «Новосибирский мелькомбинат №1» в срок до 15.06.2012 г. прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: не взимать с потребителей, присоединенных к электрическим сетям Общества, плату за услугу по передаче электрической энергии по тарифу, не установленному уполномоченным органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаментом по тарифам Новосибирской области).

Об исполнении данного предписания с приложением копий подтверждающих документов ЗАО «Новосибирский мелькомбинат №1» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 20.06.2012 г.

Председатель Комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии:

Г.Н. Даниленко

Н.В. Пронина

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.