

## РЕШЕНИЕ

22 ноября 2010 г. г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 10 ноября 2010 года.

Решение в полном объеме изготовлено 22 ноября 2010 года.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области поступило заявление от МУП «Смоленсктеплосеть» (далее – Заявитель) от 17.09.2010 исх. № 7089/19, касающееся возможного ограничения ЗАО «Монтажник» электрической энергии Заявителю на принадлежащий ему объект (структурное подразделение МУП «Смоленсктеплосеть»), расположенный по адресу: г. Смоленск, Краснинское шоссе, д. 33.

Из заявления и представленных материалов следует, что 08.09.2010 Заявителем была получена претензия от ЗАО «Монтажник» с требованием о погашении задолженности за электрическую энергию, потреблённую в августе 2010 года, и внесении авансового платежа согласно заявленной мощности на сентябрь 2010 года. В случае не погашения указанной задолженности ЗАО «Монтажник» 14.09.2010 в 10-00 введёт ограничение в подаче электрической энергии.

Из представленных материалов также следует, что согласно договору на подачу электрической энергии от 30.12.2006 № 9, заключённому между ЗАО «Монтажник» и Заявителем, и дополнительным соглашениям к нему (от 09.01.2007, от 20.12.2007), Заявитель с 2006 года производил оплату ЗАО «Монтажник» за потребляемую электрическую энергию, а также потери в ЛЭП и затраты по эксплуатации трансформаторной подстанции (пункты 2.1.4, 2.1.5, 3.2 данного договора). Впоследствии, ЗАО «Монтажник» был предложен к подписанию Заявителю договор от 04.06.2010 № 9, предметом которого является передача Абонентом (ЗАО «Монтажник») электрической энергии Субабоненту (МУП «Смоленсктеплосеть»). Пунктом 2.3 данного договора также установлена обязанность Заявителя по оплате потерь в ЛЭП и затрат по эксплуатации трансформаторной подстанции (согласно смете затрат по эксплуатации ЛЭП и ТП - приложение № 1). Не согласившись с отдельными условиями договора, в том числе с пунктом 2.3, Заявителем были направлены ЗАО «Монтажник» два экземпляра протокола разногласий к вышеуказанному договору. Однако, ответ на протокол разногласий от ЗАО «Монтажник» в адрес Заявителя не поступал.

В свою очередь, МУП «Смоленсктеплосеть» были подготовлены соответствующие документы для заключения договора купли-продажи электрической энергии с ОАО «Смоленскэнергосбыт», одним из которых являлся акт о технологическом присоединении от 01.03.2010, подписанный между ЗАО «Монтажник» и МУП «Смоленсктеплосеть». Письмом от 17.03.2010 исх. № 4 ЗАО «Монтажник» обратилось в ОАО «Смоленскэнергосбыт» с просьбой считать недействительной подпись директора ЗАО «Монтажник» на вышеуказанном акте, так как отношения сторон по передаче электрической энергии являются не урегулированными. В связи с неурегулированностью данного вопроса, ОАО «Смоленскэнергосбыт» отказалось подписать вышеуказанный договор с МУП «Смоленсктеплосеть». В своём заявлении МУП «Смоленсктеплосеть» просит Смоленское УФАС России

принять меры по недопущению противоправных действий ЗАО «Монтажник», в том числе по введению ограничения электрической энергии на принадлежащий Заявителю объект, расположенный по вышеуказанному адресу.

На заседании Комиссии 10.11.2010 Заявитель поддержал требования, изложенные в заявлении, в полном объёме.

Ответчик не согласился с доводами Заявителя, указав, что изначально отношения в сфере электроснабжения были урегулированы заключённым в 2001 году между сторонами договором. Данным договором было предусмотрено установление Заявителем прибора учёта электрической энергии, однако до настоящего времени данное условие МУП «Смоленсктеплосеть» не выполнено. По этой же причине Общество просило ОАО «Смоленскэнергосбыт» (письмом от 17.03.2010 исх. № 4) считать недействительной подпись на акте технологического присоединения от 01.03.2010. В вышеуказанном договоре от 2001 года стороны также договорились о том, что электрическую энергию Заявитель будет оплачивать согласно показаниям счётчика по тарифам, предъявляемым ОАО «Смоленскэнергосбыт» к оплате ЗАО «Монтажник», а потери будут оплачиваться сторонами пропорционально потреблённой электрической энергии.

ЗАО «Монтажник», начиная с 2006 года, неоднократно обращалось в адрес Заявителя с предложением о заключении договора купли-продажи с ОАО «Смоленскэнергосбыт», однако данный договор был заключён Заявителем только в сентябре 2010 года.

Впоследствии, в 2006 году сторонами были заключены договоры на подачу электрической энергии с дополнительными соглашениями. Оплата по данным договорам производилась аналогично. В 2010 году Общество предложило Заявителю заключить договор на оказание услуг по передаче электрической энергии.

23.08.2010 ЗАО «Монтажник» обратилось в Департамент Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике (далее – Департамент энергетики) за установлением платы на услуги по передаче электрической энергии. В настоящее время для Общества установлен указанный тариф. Ранее обратиться в Департамент энергетики за установлением тарифа не представлялось возможным по причине того, что у Заявителя не был заключён договор с ОАО «Смоленскэнергосбыт», в связи с чем, Общество не могло взимать с Заявителя плату по действующему между сторонами договору и установленную Департаментом энергетики плату за услуги по передаче электрической энергии. Заявка на необходимый объём электрической энергии на сентябрь 2010 года Заявителем не отозвана, счёт за электрическую энергию, потреблённую в августе 2010 года, Заявителем не оплачен. При этом, ЗАО «Монтажник» не производил ограничений в подаче электрической энергии Заявителю.

Общество настаивает на оплате Заявителем предъявленного счёта за август 2010 года.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав Заявителя и Ответчика, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ЗАО «Монтажник» нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

При этом Комиссия руководствуется следующим.

В силу части 2 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» целями данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий

для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» данный Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.

Согласно пункту 10 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением.

Хозяйствующие субъекты, оказывающие услуги по передаче тепловой энергии, в соответствии со статьёй 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Федеральный закон «О естественных монополиях»), относятся к субъектам естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Смоленским УФАС установлено, что в эксплуатации ЗАО «Монтажник» находится электросетевое хозяйство, в том числе подстанция. Энергопринимающие устройства МУП «Смоленсктеплосеть», находящиеся по адресу: 214030, г. Смоленск, Краснинское шоссе, д. 33, технологически присоединены к электрическим сетям сетевой организации через объекты электросетевого хозяйства, находящегося в собственности ЗАО «Монтажник».

По результатам изучения конкурентной среды локального рынка услуг по передаче электрической энергии, согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции», Смоленским УФАС России было установлено, что ЗАО «Монтажник» занимает доминирующее положение на локальном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах зоны прилегания электрических сетей к подстанции в точке технологического присоединения, с долей 100%.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Федеральный закон «Об электроэнергетике») антимонопольное регулирование и контроль на оптовом и розничных рынках осуществляются антимонопольным органом в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, и принятыми в соответствии с нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации актами федерального антимонопольного органа.

Из пункта 2 статьи 25 Федерального закона «Об электроэнергетике» следует, что на оптовом и розничных рынках действует система регулярного контроля за их функционированием, имеющая целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов субъектов электроэнергетики и

потребителей электрической энергии, в том числе, злоупотребления доминирующим и (или) исключительным положением на оптовом и розничных рынках.

Согласно части 9 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» обеспечение недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике контролируется в соответствии с данным Ф, антимонопольным законодательством Российской Федерации и утверждаемыми Правительством Российской Федерации правилами оптового рынка, правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказываемым организациями коммерческой инфраструктуры услугам.

Согласно части 2 статьи 26 Федерального закона «Об электроэнергетике» оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг. Договор оказания этих услуг является публичным.

В соответствии со статьями 4 и 5 Федерального закона «О естественных монополиях» организации, оказывающие услуги по передаче электрической энергии, отнесены к субъектам естественных монополий, цены на товары (работы, услуги) которых подлежат государственному регулированию.

Статьей 6 Федерального закона от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» установлено, что тарифы на услуги по передаче тепловой энергии устанавливаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Согласно пункту 3 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, далее – Правила недискриминационного доступа) недискриминационный доступ к услугам по передаче электрической энергии предусматривает обеспечение равных условий предоставления указанных услуг их потребителям независимо от организационно-правовой формы и правовых отношений с лицом, оказывающим эти услуги.

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа 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 этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения данных Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Потребители услуг, опосредованно присоединенные к электрическим сетям, оплачивают услуги по передаче электрической энергии в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов. Такие методические указания утверждены приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э/2 «Об утверждении Методических указаний по расчету регулируемых

тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке» (зарег. в Минюсте России 20.10.2004 № 6076). В соответствии с пунктом 3.2 Положения о Департаменте Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 17.04.2008 № 241, установление тарифа на услуги по передаче электрической энергии, в том числе и для Ответчика, отнесено к полномочиям Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике.

Из материалов дела следует, что между Заявителем и Ответчиком был заключён договор на подачу электрической энергии от 30.12.2006 № 9. Согласно пункту 1.1 данного договора Абонент (ЗАО «Монтажник») принимает, ведёт учёт, оплачивает и передаёт Субабоненту (МУП «Смоленсктеплосеть») через свою присоединённую сеть электрическую энергию, Субабонент принимает, ведёт учёт и оплачивает Абоненту потреблённую электрическую энергию с учётом потерь в ЛЭП и затрат на эксплуатацию ЛЭП и трансформаторной подстанции.

Согласно пункту 2.1.5 данного договора стоимость электрической энергии, поставляемой Абонентом, складывается из следующих составляющих:

- стоимости электрической энергии, поставляемой по регулируемым ценам,
- стоимости электрической энергии, поставляемой по нерегулируемым ценам,
- стоимости отклонения ежемесячного договорного объёма потребления электрической энергии.

Пунктом 3.2 вышеуказанного договора определено, что Субабонент производит расчёт за потреблённую электрическую энергию и потери в сети и трансформаторе по тем же тарифам, по которым абонент приобретает её у энергоснабжающей организации и утверждённые РЭК (в настоящее время – Департамент энергетики).

Впоследствии, 09.01.2007 между Заявителем и Ответчиком было подписано Дополнительное соглашение к абонентскому договору № 9 на подачу электрической энергии от 30.12.2006 (далее – Дополнительное соглашение № 1). Пунктом 1 Дополнительного соглашения № 1 установлено, что Субабонент ежемесячно оплачивает абоненту затраты, связанные с потерями в ЛЭП и эксплуатацией трансформаторной подстанции и ЛЭП, находящихся на балансе Абонента до 10 числа месяца, следующего за расчётным на основании предъявленного счёта.

При этом, ежемесячные потери, компенсируемые Субабонентом, составляют 5484 кВт. Абонентская плата за обслуживание ежемесячно устанавливается в следующем размере: 3848 рублей + НДС, срок действия Дополнительного соглашения № 1 с 01.01.2007 по 31.12.2007 (пункты 2, 3 и 4 Дополнительного соглашения № 1).

Впоследствии между Заявителем и Ответчиком было подписано Дополнительное соглашение к договору электроснабжения № 9 от 30.12.2006 (подписано со стороны ЗАО «Монтажник» 20.12.2007, далее – Дополнительное соглашение № 2) сроком с 01.01.2008 по 31.12.2010 и возможным продлением на следующий период, если ни одной из сторон не позднее 30 дней до окончания срока действия данного договора не будет заявлено об отказе от его условий либо их пересмотре (изменения к пункту 5.1 договора от 30.12.2006 № 9, а также с иными изменениями в данный договор).

Позднее, Ответчик предложил к подписанию Заявителю договор № 9 от 04.06.2010, предметом которого является передача Абонентом (ЗАО «Монтажник») электрической энергии Субабоненту (МУП «Смоленсктеплосеть»). Пунктом 2.3 данного договора также установлена обязанность Заявителя по оплате потерь в

ЛЭП и затрат по эксплуатации трансформаторной подстанции (согласно смете затрат по эксплуатации ЛЭП и ТП - приложение № 1). Не согласившись с отдельными условиями договора, в том числе с пунктом 2.3, Заявителем были направлены ЗАО «Монтажник» два экземпляра протокола разногласий к вышеуказанному договору (получены директором ЗАО «Монтажник» 23.06.2010, л.д. 44).

Комиссией было установлено и подтверждено лицами, участвующими в деле, что ответ на протокол разногласий от ЗАО «Монтажник» в адрес Заявителя не направлял, в связи с чем, договор от 04.06.2010 № 9 является не заключённым. Из имеющихся в материалах дела счетов за период с 2006 года по август 2010 года следует, что Общество предъявляло к оплате Заявителю соответствующие объёмы электрической энергии, потери электрической энергии и обслуживание электрооборудования. МУП «Смоленсктеплосеть», в свою очередь, оплачивало предъявляемые к оплате счета в полном объёме по июль 2010 года включительно, что подтверждено сторонами на рассмотрении дела.

Смоленским УФАС России 20.12.2010 был направлен запрос (исх. № 4216/04, л.д. 76) в адрес Департамента энергетики с просьбой сообщить устанавливалась ли для ЗАО «Монтажник» плата за услуги по передаче электрической энергии.

В ответ на данный запрос Департамент энергетики сообщил (письмо от 26.10.2010 исх. № 1627/3, л.д. 77), что 23.08.2010 ЗАО «Монтажник» впервые обратилось за установлением тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

Постановлением Департамента энергетики от 22.10.2010 № 263 «О внесении изменений в некоторые нормативные правовые акты Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике» для Общества были установлены индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии. Из данного письма также следует, что ранее тариф на данные услуги Обществу не устанавливался.

Таким образом, Ответчик мог оказывать на возмездной основе Заявителю услуги, связанные с передачей электрической энергии с использованием принадлежащих ему объектов электросетевого хозяйства, только после установления для него тарифа на услуги по передаче электрической энергии Департаментом энергетики. На основании вышеизложенного, имеющихся в деле материалов, пояснений участвующих в деле лиц, Комиссия установила, что с января 2006 года по июль 2010 года включительно Ответчик предъявлял Заявителю счета для оплаты затрат, связанных с потерями в ЛЭП и эксплуатацией трансформаторной подстанцией и ЛЭП (строки в счетах: потери и обслуживание). Размер данных затрат был самостоятельно определён Обществом на основании Дополнительного соглашения № 1.

Комиссией установлено, подтверждено материалами дела и Ответчиком, что Общество взимало с Заявителя плату за электрическую энергию по тарифам, утвержденным для ОАО «Смоленскэнергообл» (строка в счетах до сентября 2008 года: электроэнергия, с указанного времени строки в счетах: электроэнергия СН1 по рег. тарифу и электроэнергия СН2 по нерег. тарифу).

Неправомерность данных действий подтверждается статьёй 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», которая гласит: «... Запрещается с 1 апреля 2006 года юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям совмещать деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-

диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, а с даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группам лиц и аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка. В целях обеспечения реализации указанных требований с 1 апреля 2006 года не допускается одновременно 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».

На территории Смоленской области деятельность по купле-продаже электрической энергии осуществляет ОАО «Смоленскэнергосбыт», являющееся гарантирующим поставщиком электрической энергии.

Дополнительным соглашением от 01.09.2010 энергопринимающие устройства МУП «Смоленсктеплосеть», расположенные по адресу: г. Смоленск, Краснинское шоссе, д. 33, включены в договор энергоснабжения № 516514 от 01.12.2006, заключённый между ОАО «Смоленскэнергосбыт» и МУП «Смоленсктеплосеть» по иным принадлежащим Заявителю объектам.

Учитывая вышеизложенное и настаивание Ответчика на оплате МУП «Смоленсктеплосеть» счёта за август 2010 года, ЗАО «Монтажник» нарушает установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, в результате чего ущемляются интересы Заявителя (пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Нарушений в действиях ЗАО «Монтажник» в части ограничения подачи электрической энергии Заявителю, Комиссией не установлено, что подтверждено лицами, участвующими в деле, и следует из письма Ответчика от 15.10.2010 исх. № 14 (л.д. 63-64).

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия ЗАО «Монтажник», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением путём самостоятельного установления цен на услуги по передаче электрической энергии в отношении МУП «Смоленсктеплосеть», нарушающими требования пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

2. Выдать ЗАО «Монтажник» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путём прекращения предъявления МУП «Смоленсктеплосеть» требований по оплате услуг, связанных с передачей электрической энергии на его электроустановки, исходя из цен (тарифов), не установленных в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Подписи членов Комиссии <...>

## ПРЕДПИСАНИЕ № 04-01/16-2010

22 ноября 2010 г. г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:  
руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 22 ноября 2010 г. по делу № 04-01/16-2010 о нарушении ЗАО «Монтажник» (214030, г. Смоленск, Краснинское шоссе, д. 27) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «Монтажник» со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением путём нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в части самостоятельного установления цен на услуги по передаче электрической энергии, в результате чего ущемляются интересы МУП «Смоленсктеплосеть».
  2. ЗАО «Монтажник» со дня получения настоящего предписания прекратить предъявлять МУП «Смоленсктеплосеть» требования по оплате услуг, связанных с передачей электрической энергии на его электроустановки, исходя из цен (тарифов), не установленных в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.
  3. О выполнении настоящего предписания сообщить Смоленскому УФАС России в срок до 10.11.2010, предоставив документальное подтверждение его исполнения.
- Подписи членов комиссии <...>