

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена " 05 " октября 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено " 18 " октября 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии при участии представителей ОАО «Томскэнергосбыт» В. по доверенности от 01.01.2012 № 50, Д. по доверенности от 01.01.2012 № 55, Шакировой О.А. по доверенности от 25.04.2012 № 202, ОАО «Оборонэнергосбыт» Ф. по доверенности от 27.01.2012 № 54 АА 0625160, рассмотрев дело № 02-10/61-12 о нарушении ОАО «Томская энергосбытовая компания» (634034, г.Томск, ул. Котовского, 19) п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России поступило заявление от ОАО «Оборонэнергосбыт» о том, что ОАО «Оборонэнергосбыт» производит покупку электрической энергии у гарантирующего поставщика — ОАО «Томская энергосбытовая компания» (далее ОАО «Томскэнергосбыт», ОАО «ТЭСК»).

В соответствии с абз. 11 п. 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), утв. постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 № 1179 (далее - Правила), до 1 января 2015 года гарантирующие поставщики определяют и применяют предельные уровни нерегулируемых цен для

соответствующих ценовых категорий в отношении энергосбытовых организаций, которые не осуществляют покупку (поставку) электрической энергии (мощности) на оптовом рынке электрической энергии и мощности, определены актом Правительства РФ в целях снабжения электрической энергией находящихся в ведении Минобороны России организаций и осуществляют энергоснабжение указанных организаций и иных потребителей (юридических и физических лиц), энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании организациям, находящимся в ведении Минобороны России и (или) образованным во исполнение Указа Президента РФ от 15.09.2008 № 1359 "Об открытом акционерном обществе "Оборонсервис", без учета своей сбытовой надбавки.

ОАО «ТЭСК» в нарушение указанных Правил применяет сбытовую надбавку при расчёте предельных уровней нерегулируемых цен в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт», мотивируя тем, что ОАО «Оборонэнергосбыт» в полной мере не соответствует критериям энергосбытовой организации указанной в абз. 11 п. 2 Правил, поскольку осуществляет покупку электрической энергии (мощности) на оптовом рынке по ряду зон деятельности в качестве гарантирующего поставщика.

По мнению ОАО «Оборонэнергосбыт», указанное основание является неправомерным и применение со стороны ОАО «ТЭСК» в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт» предельных уровней нерегулируемых цен с учётом сбытовой надбавки гарантирующего поставщика будет являться нарушением установленного нормативно-правовыми актами порядка ценообразования.

На основании изложенного ОАО «Оборонэнергосбыт» просит признать ОАО «Томская энергосбытовая компания» нарушившим положения п. 10 ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции, согласно которому 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 нормативно-правовыми актами порядка ценообразования.

В заседании Комиссии представитель ОАО «Томскэнергосбыт» пояснил, что согласно абзацу 7 пункта 96 основных положений функционирования розничных рынков, утвержденных постановлением Правительства РФ № 442 (вступило в силу 12.06.2012), гарантирующие поставщики определяют и применяют без учета своей сбытовой надбавки предельные уровни нерегулируемых цен в отношении покупателей - энергосбытовых организаций, которые определены актом Правительства РФ в целях снабжения электрической энергией, находящихся в ведении Министерства обороны РФ организаций в отношении точек поставки, расположенных на территории, в отношении которой указанные энергосбытовые организации функционируют в качестве гарантирующих поставщиков и осуществляют покупку электроэнергии по соответствующим точкам поставки у гарантирующих поставщиков - участников оптового рынка. Таким образом, из определения организаций, в отношении которых предельные уровни нерегулируемых цен рассчитываются без учета сбытовой надбавки гарантирующих поставщиков, исключен критерий не осуществления покупки электроэнергии на оптовом рынке. Тем самым устранена неопределенность, содержащаяся в предыдущей редакции абзаца 11 пункта 2 Правил № 1179.

В связи с вышесказанным ОАО «Томскэнергосбыт» при публикации ОАО «АТС» фактических нерегулируемых цен за 2 квартал 2012 года произвело перерасчет предельных уровней нерегулируемых цен для ОАО «Оборонэнергосбыт» с 01 апреля 2012 года без учета своей сбытовой надбавки. Кроме того, при расчете стоимости за июль был произведен перерасчет стоимости электроэнергии за февраль и март 2012 года без учета сбытовой надбавки гарантирующего поставщика.

Представитель ОАО «Оборонэнергосбыт» пояснил, что согласно абз. 11 п. 2 Правил до 01.01.2015 гарантирующие поставщики определяют и применяют предельные уровни нерегулируемых цен для соответствующих ценовых категорий в отношении энергосбытовых организаций, которые не осуществляют покупку

(поставку) электрической энергии (мощности) на

оптовом рынке электрической энергии и мощности, определены актом Правительства РФ в целях снабжения электрической энергией находящихся в ведении Минобороны России организаций и осуществляют энергоснабжение указанных организаций и иных потребителей (юридических и физических лиц), энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании организациям, находящимся в ведении Минобороны России и (или) образованным во исполнение Указа Президента РФ от 15.09.2008 № 1359 «Об открытом акционерном обществе «Оборонсервис», без учёта своей сбытовой надбавки. Из приведенной нормы следует, что при расчете за электрическую энергию (мощность) сбытовая надбавка гарантирующих поставщиков не применяется при условии, что энергосбытовая организация соответствует следующим критериям:

1) не осуществляет покупку (поставку) электрической энергии (мощности) на оптовом рынке электрической энергии и мощности;

2) является организацией, определенной актом Правительства РФ в целях снабжения электрической энергией находящихся в ведении Минобороны России организаций;

3) осуществляет энергоснабжение организаций, находящихся в ведении Минобороны России и иных потребителей (юридических и физических лиц), энергопринимающие устройства которых

технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании организациям, находящимся в ведении Минобороны России и (или) образованным во исполнение Указа Президента РФ от 15.09.2008 № 359 «Об открытом акционерном обществе «Оборонсервис»).

ОАО «Оборонэнергосбыт» полностью соответствует требованиям, установленным вышеназванным нормативным правовым актом. Между тем, ОАО «Томскэнергосбыт» необоснованно указывает, что ОАО «Оборонэнергосбыт» является участником оптового рынка электрической энергии (мощности) в некоторых регионах Российской Федерации (Москва, Ленинградская область и др.). Указанное обстоятельство, по мнению ОАО «Томскэнергосбыт» не позволяет отнести ОАО «Оборонэнергосбыт» к организации, указанной в абз. 11 п. 2 Правил 1179. По мнению представителя ОАО «Оборонэнергосбыт», такой вывод ОАО «Томскэнергосбыт» является формальным и противоречит действующему законодательству.

Комиссией установлено, что постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 года № 1179 были утверждены Правила определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность).

Абзац 11 п. 2 вышеуказанных Правил устанавливает, что до 1 января 2015 года гарантирующие поставщики определяют и применяют предельные уровни

нерегулируемых цен для соответствующих ценовых категорий в отношении энергосбытовых организаций, которые не осуществляют покупку (поставку) электрической энергии (мощности) на оптовом рынке электрической энергии (мощности), определены актом Правительства Российской Федерации в целях снабжения электрической энергией находящихся в ведении Министерства обороны Российской Федерации организаций и осуществляют энергоснабжение указанных организаций и иных потребителей (юридических и физических лиц), энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании организациям, находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации и (или) образованным во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 15.09.2008 года № 1359 «Об ОАО «Оборонэнергосбыт» без учета своей сбытовой надбавки.

Решением Высшего Арбитражного Суда РФ от 24.07.2012 года по арбитражному делу № ВАС-4119/12 абзац 11 пункта 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 года № 1179 признан соответствующим Гражданскому кодексу Российской Федерации и Федеральному закону от 26.03.2002 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике».

Приказом Томского УФАС России от 30.10.2009 № 252/70 ОАО «Томская энергосбытовая компания» внесено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определённого товара более 35% по услуге купля-продажа электрической энергии с долей более 50% в географических границах г. Томска и Томского района, за исключением электрических сетей ООО «Горсети», т.е. ОАО «ТЭСК» на указанном рынке занимает доминирующее положение.

В соответствии с частью 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражным судом антимонопольного законодательства, если доля лица на рынке определенного товара превышает 50 процентов, то в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение такого лица признается доминирующим, если не доказано иное.

Таким образом, действия ОАО «Томская энергосбытовая компания» по выставлению счетов на оплату за электроэнергию с учетом сбытовой надбавки гарантирующего поставщика комиссией квалифицируются как монополистическая деятельность, т.е. злоупотребление ОАО «Томскэнергосбыт» своим доминирующим положением.

Исходя из указанного, Комиссия принимает решение о том, что ОАО

«Томскэнергосбыт», занимая доминирующее положение на рынке услуг по купле-продаже электрической энергии и применив в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт» предельные уровни нерегулируемых цен с учётом сбытовой надбавки гарантирующего поставщика, нарушило п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой запрещаются действия (бездействия) 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 нормативно-правовыми актами порядка ценообразования.

В тоже время, ОАО «Томскэнергосбыт» произвело перерасчет предельных уровней нерегулируемых цен для ОАО «Оборонэнергосбыт» за спорный период без учета своей сбытовой надбавки, т.е. добровольно устранило нарушение.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1-3 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ст. 48, ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать открытое акционерное общество «Томская энергосбытовая компания» нарушившим п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в результате применения в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт» предельных уровней нерегулируемых цен с учётом сбытовой надбавки гарантирующего поставщика, тем самым совершило действия ущемляющие интересы Заявителя.
1. Производство по делу № 02-10/61-12 прекратить в связи с добровольным устранением ОАО «Томскэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.
2. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о привлечении ОАО «Томскэнергосбыт» и должностного лица ОАО «Томскэнергосбыт» к административной ответственности за злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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