

РЕШЕНИЕ

г. Магадан

20 октября 2010 года

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии Задорожный В.Г. – руководитель управления;

члены комиссии: Отменная Л.А. – заместитель руководителя – начальник отдела управления,

Стиврина К.Б. – ведущий специалист-эксперт управления,

рассмотрев дело № 03-10/8-2010 по признакам нарушения ООО «АТОЛЛ» (г. Магадан, 2-ой км Основной трассы) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителей: от ООО «АТОЛЛ» <...> (по доверенности от 11.01.2010 б/н), <...> (по доверенности от 27.09.2010 б/н), от ООО «ИСТ-Колыма» <...> (по доверенности от 08.02.2010 б/н). В качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых обстоятельствах был привлечен к участию в деле департамент цен и тарифов администрации Магаданской области (далее – департамент цен), извещен надлежащим образом, на рассмотрение дела не явился, уведомив письмом от 15.09.2010 № 1178, согласно которому просил рассмотреть дело в отношении ООО «АТОЛЛ» в отсутствие представителя департамента цен.

УСТАНОВИЛА:

05 августа 2008 г. в адрес Магаданского УФАС России поступило заявление от ООО «ИСТ-Колыма» с просьбой проверить обоснованность тарифа в ООО «АТОЛЛ» (далее – Общество) на услугу за содержание подстанции ТП-626 (по покрытию затрат на содержание подстанции ТП-626) в размере 20 % от количества потребленной электроэнергии, по результатам рассмотрения которого установлены признаки нарушения Обществом антимонопольного законодательства. На основании докладной записки и экспертного заключения от 07.09.2010 руководителем Магаданского УФАС России издан приказ № 01-12/157 от 07.09.2010 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. Председателем комиссии УФАС определением № 220 от 09.09.2010 дело назначено к рассмотрению на 16.09.2010. На заседании комиссии 16.09.2010 по устному ходатайству представителя Общества был объявлен перерыв и назначено продолжение на 21.09.2010. На заседании комиссии 21.09.2010 комиссией УФАС в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 47 Закона о защите конкуренции было вынесено определение об отложении рассмотрения дела на 08.10.2010.

При рассмотрении заявления от ООО «ИСТ-Колыма», Магаданским УФАС России были запрошены у департамента цен и тарифов администрации Магаданской области, располагающего сведениями о рассматриваемых обстоятельствах сведения и пояснения в письменной форме.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения участников дела, комиссия Магаданского УФАС установила следующее.

ООО «АТОЛЛ» является юридическим лицом и действует в соответствии с Уставом. Последняя редакция устава утверждена протоколом общего собрания участников Общества 16.12.2009. Представители Общества не согласились с наличием признаков доминирования Общества в границах балансовой принадлежности электрических сетей, находящихся в ведении Общества, на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана, сославшись на то, что услугу по передаче электрической энергии в указанных границах также оказывают другие хозяйствующие субъекты, в частности ОАО «Магаданэлектросеть», ОАО «Магаданэнерго».

Комиссия не соглашается с доводами представителей Общества по следующим основаниям. В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России № 220 от 28.04.2010 (далее – Порядок), проведен анализ розничного рынка сбыта электрической энергии (мощности) в границах балансовой принадлежности электрических сетей (ООО «АТОЛЛ») на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана, по результатам которого 06 октября 2010 года составлен аналитический отчет. Магаданским УФАС России при проведении анализа состояния конкуренции путем выборочного опроса субабонентов Общества установлена организационно-технологическая схема приобретения товара и услуги по ее передаче субабонентами, отсутствие возможности отказа субабонентов от товара и услуги по его передаче, замкнутость территории, на которой осуществляются сбыт электрической энергии (мощности) и услуга по ее передаче, также проанализированы договора с субабонентами, бухгалтерские счета на оплату электрической энергии и услуги по ее передаче. Кроме того, опрошены хозяйствующие субъекты, в частности ОАО «Магаданэлектросеть», ОАО «Магаданэнерго», осуществляющие деятельность на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана, которые пояснили, что оказывают подачу электрической энергии

только трем учреждениям согласно договорам, заключенным в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», поскольку указанные учреждения вправе заключать государственные контракты на поставку товаров для государственных нужд исключительно с поставщиком товаров по установленным департаментом цен тарифам. Кроме того, ОАО «Магаданэлектросеть» оказывает подачу электрической энергии Обществу до контактного соединения электрокабеля на опоре № 4 ВЛ-6 кВ «ТП-626» от ПС-35/6 кВ «Автотэк». Анализ указанной информации свидетельствует о том, что технические и экономические возможности приобретения субабонентами товара и услуги по ее передаче ограничиваются локальной территорией, находящейся в распоряжении Общества.

Исходя из информации, полученной при определении продуктовых и географических границ, из целей приобретения товара, цены товара, были выявлены по составу продавцов и покупателей два уровня розничного рынка сбыта электрической энергии (мощности) в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана. На первом уровне розничного рынка сбыта электроэнергии продавцы – ОАО «Магаданэлектросеть», ОАО «Магаданэнерго», покупатели (абоненты) – Общество, УВД по Магаданской области (гараж), МУЗ «Станция скорой медицинской помощи» (гараж), МОГАУ «Автобаза администрации Магаданской области». На втором уровне розничного рынка сбыта электроэнергии продавец – Общество, покупатели – субабоненты Общества.

На первом уровне розничного рынка сбыта электрической энергии (мощности) основным продавцом являлось ОАО «Магаданэлектросеть» с долей свыше 50% за 2009г. и за 8 месяцев 2010г. На втором уровне розничного рынка сбыта электрической энергии (мощности) второго уровня в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2 км Основной трассы г. Магадана с долей свыше 50% являлось Общество.

Согласно аналитическому отчету управления от 26.08.2010 по результатам проведения анализа состояния конкуренции на розничных рынках электрической энергии в Магаданской области по итогам 2009г. Общество имеет признаки доминирования с долей свыше 50% по услуге по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана. ОАО «Магаданэлектросеть», ОАО «Магаданэнерго» не оказывают услуги по передаче электрической энергии в указанных локальных границах, поскольку границей раздела между ОАО «Магаданэлектросеть» и Обществом являются контактные соединения электрокабеля на опоре №4 ВЛ-6 кВ «ТП-626» от ПС-35/6 кВ «Автотэк».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, пунктом 3.2 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке, не является доминирующим.

С учетом вышесказанного, комиссия Магаданского УФАС России устанавливает доминирующее положение Общества по итогам анализа 2009г. и 8 месяцев 2010г. на розничном рынке сбыта электрической энергии (мощности) второго уровня, включая услуги по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана с долей свыше 50%.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов осуществляют, в том числе следующие полномочия:

- устанавливают тарифы 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 тарифов на услуги по передаче электрической энергии по указанным электрическим сетям, а также устанавливают тарифы на услуги по передаче тепловой энергии;
- устанавливают тарифы на электрическую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям, в рамках установленных федеральным органом исполнительной

власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней тарифов, за исключением электрической энергии, продаваемой по нерегулируемым ценам.

Постановлением администрации Магаданской области от 25.01.2007 № 12-па «О регулировании цен (тарифов) в Магаданской области» установлено, что цены (тарифы) на электрическую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям; на услугу по передаче электрической энергии по распределительным сетям подлежат государственному регулированию департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области.

Согласно пунктам 3, 4 статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» на розничных рынках государственному регулированию в электроэнергетике подлежат цены (тарифы) на электрическую энергию (мощность) и на услуги, в том числе: цены (тарифы) и предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), поставляемую населению и приравненным к нему категориям потребителей; 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).

В соответствии с разделами III Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» к регулируемым тарифам (ценам) относятся:

- регулируемые тарифы и (или) их предельные (минимальные и (или) максимальные) уровни на электрическую энергию (мощность) на розничных рынках: поставляемую на розничных рынках населению; поставляемую на розничных рынках иным категориям потребителей (за исключением населения) гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими и энергосбытовыми организациями;
- тарифы (размер платы) и (или) их предельные (минимальные и (или) максимальные) уровни на услуги, оказываемые на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

Комиссией установлено, что Обществом локальным актом – приказом директора Общества от 15.08.2008 № 8 введено: «при заключении договоров с субабонентами предусматривать в договоре отдельной строкой оплату затрат на содержание ТП-626», а также «при выставлении субабонентам счетов на оплату электроэнергии включать отдельной графой расход на содержание ТП-626, пропорционально объему электроэнергии, потребляемой субабонентом». Согласно справке Общества от 15.09.2010 №35 от оказания услуги по обслуживанию подстанции ТП-626 Обществом получено за 2009г. 430 932,99 тыс. руб.

Согласно типовому договору на энергоснабжение Общество обязано подавать через присоединенную сеть электрическую энергию в размерах установленной мощности, расчеты за энергию производятся по тарифам, утвержденным в соответствии с действующим законодательством, увеличенным на сумму затрат, связанных с эксплуатацией наружных сетей и содержанием трансформаторной подстанции ТП-626.

Как установлено, комиссией, фактически между Обществом и субабонентами заключены договора, согласно которым Общество обязуется отпускать субабонентам электрическую энергию, а субабоненты – оплачивать энергию и услуги по доставке электроэнергии по сетям Общества (КЛ КЛ-6 кВ «ТП-626», трансформаторная подстанция ТП-626) по счетам Общества. Размер платы за услуги по доставке (по передаче) электрической энергии, в части покрытия затрат на содержание подстанции ТП-626 установлен Обществом самостоятельно в отсутствие экономически обоснованного расчета, исходя из размера 20% от потребленной электроэнергии, что подтверждается выставленными счетами, представленными Обществом и субабонентами на запросы управления.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» под услугой по передаче электрической энергии понимается 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.

Общество является абонентом ОАО «Магаданэлектросеть», с которым 13.08.2008 и 10.03.2009 были заключены временные соглашения на энергоснабжение № 1863 и договор на энергоснабжение № 1863 от 26.10.2009. В соответствии с приложением № 1 к указанному договору на балансе и в эксплуатации Общества находятся: КЛ-6 кВ «ТП-626», ТП-626.

Из имеющихся в материалах дела договора аренды муниципального имущества № 2383/909 от 21.04.2008 г., заключенному с КУМИ г. Магадана, следует, что Общество имеет принадлежащее

ему на праве пользования нежилое отдельно стоящее одноэтажное здание (Литер М), площадью 51,9 кв.м., расположенное по адресу г. Магадан, 2-ой км Основной трассы для использования его под трансформаторную подстанцию ТП-626 сроком действия с 21.04.2008 по 21.04.2013, через которую оказывает хозяйствующим субъектам (субабонентам) согласно договорам подачу электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы. По акту приема-передачи указанное имущество было передано арендатору.

Согласно пункту 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, сетевыми организациями являются организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

На основании договора энергоснабжения от 26.10.2009 № 1863, заключенного между ОАО «Магаданэлектросеть» и Обществом, по договорному объему для Общества осуществляется продажа электрической энергии, включая субабонентов без разделения объема.

Согласно Пункту 6 Постановления 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 настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Обществу на праве пользования принадлежит КЛ-6 кВ «ТП-626» и подстанция ТП-626, посредством которой субабоненты, являющиеся арендаторами или владельцами помещений, получают электроэнергию. Следовательно, на Общество при регулировании отношений по предоставлению услуг по передаче электроэнергии распространяется это правило абзаца 2 пункта 6.

Осуществление Обществом технологического обслуживания оборудования трансформаторной подстанции ТП-626, принадлежащей ему на праве пользования, и обеспечение передачи электрической энергии через технические устройства электрических сетей свидетельствует об осуществлении Обществом регулируемого вида деятельности – оказание услуги по передаче электрической энергии.

Комиссией установлено, что Общество не обращалось в департамент цен за установлением тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В счетах субабонентам на оплату потребленной электрической энергии Общество выставяло сумму на покрытие затрат на содержание подстанции ТП-626, затраты на эксплуатацию которой согласно пункту 19 Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в РФ» включаются в расходы, связанные с передачей электрической энергии, таким образом плата за обслуживание подстанции ТП-626 является завуалированной платой за оказанные услуги по передаче электрической энергии.

Из письменных пояснений департамента цен от 14.09.2010 № 1173 следует, что в перечень регулируемых тарифов на услуги, оказываемые на оптовом и розничном рынке в электроэнергетике, включены, в том числе услуги по передаче электрической энергии. При этом, при установлении тарифа на услугу по передаче электрической энергии включаются обоснованные расходы предприятия, в том числе и по содержанию подстанции. ООО «АТОЛЛ» является сетевой организацией, владеющей по договору аренды подстанцией ТП-626, осуществляющей регулируемый вид деятельности. Таким образом, департамент цен также считает, что применение ООО «АТОЛЛ» не согласованного в регулирующем органе тарифа на электрическую энергию, в части ее передачи в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана является нарушением действующего порядка ценообразования.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 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.

С учетом вышесказанного, комиссия установила, что Общество, применив, не согласованный с департаментом цен, тариф на электрическую энергию, превышающий установленный

департаментом цен тариф на величину затрат, связанных с эксплуатацией наружных сетей и содержанием трансформаторной подстанции ТП-626 (услугу по передаче электроэнергии), в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана, нарушило пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Установить, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», положение ООО «АТОЛЛ» на розничном рынке сбыта электрической энергии (мощности) второго уровня, включая услуги по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2 км Основной трассы г. Магадана является доминирующим с долей свыше 50%.
2. Признать действия ООО «АТОЛЛ», нарушившими пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления и применения договорного тарифа на электрическую энергию, превышающего установленный департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области тариф на величину стоимости услуги по передаче электрической энергии, злоупотреблением доминирующим положением, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарных рынках и (или) ущемлению интересов других лиц.
3. Выдать предписание ООО «АТОЛЛ» о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции и на прекращение ущемления интересов других лиц, для чего утвердить в установленном порядке в департаменте цен и тарифов администрации Магаданской области тариф на услуги по передаче электрической энергии, включая расходы по эксплуатации наружных сетей и трансформаторной подстанции ТП-626.
4. В связи с тем, что при рассмотрении настоящего дела установлено нарушение антимонопольного законодательства ООО «АТОЛЛ», ответственность за которое предусмотрена Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях направить материалы дела и настоящее решение должностному лицу управления для рассмотрения согласно КоАП РФ.

Председатель комиссии

Задорожный В.Г.

Члены комиссии

Отменная Л.А.
Стывина К.Б.

ПРЕДПИСАНИЕ

«20» октября 2010 г

г.Магадан

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии Задорожный В.Г. – руководитель управления;

члены комиссии: Отменная Л.А – заместитель руководителя управления – начальник отдела

управления, Стывина К.Б. – ведущий специалист-эксперт управления,

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 «20» октября 2010г. по делу № 03-10/8-2010 о нарушении ООО «АТОЛЛ» (г. Магадан, 2-ой км Основной трассы) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «АТОЛЛ» (далее – Общество) прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, путем установления и применения договорного тарифа на электрическую энергию, превышающего установленный департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области тариф на величину стоимости услуги по передаче электрической энергии, не согласованного с департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области, и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции и прекращение ущемления интересов других лиц, а именно:

в срок до 19 ноября 2010г. утвердить в установленном порядке в департаменте цен и тарифов администрации Магаданской области тариф на услуги по передаче электрической энергии, включая расходы по эксплуатации наружных сетей и трансформаторной подстанции ТП-

626.

Документарные доказательства исполнения настоящего Предписания представить в адрес Магаданского УФАС России не позднее пяти дней со дня утверждения тарифа департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области.

Председатель комиссии
Члены комиссии

Задорожный В.Г.
Отменная Л.А.
Сыврина К.Б.