

## РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-41-10-12

Резолютивная часть решения объявлена 9 октября 2012 года г.  
Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 10 октября 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;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

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

Сладков А.В. – старший специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии: законных представителей ответчиков – директора ООО «ТехЭнерго плюс» «...»

рассмотрев дело № 02-01-41-10-12 от 17.09.2012 г. по признакам нарушения группой лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» (ИНН 5404341887, 630032, г.Новосибирск, ул.Большая, 256/1) и ООО «Предприятие Ивакон» (ИНН 5401116330, 630032, г.Новосибирск, ул.Большая, 256/1) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила информация от физического лица о том, что между предприятиями ООО Предприятие «ИВАКОН», ООО «ТехЭнерго плюс» и субабонентами заключены договоры на подачу и потребление электрической энергии. В соответствии с выставляемыми счетами-фактурами ООО «ТехЭнерго плюс» взимает плату за обслуживание электрических сетей в зависимости от количества переданной электрической энергии. Плата за обслуживание электрических сетей входит в состав тарифа на передачу электрической энергии. Тариф для ООО «ТехЭнерго плюс» не утвержден Департаментом по тарифам Новосибирской области. Таким образом, согласно действующему законодательству ООО «ТехЭнерго плюс», взимая плату за обслуживание электрических сетей, нарушает антимонопольное законодательство.

В ООО «ТехЭнерго плюс» был направлен запрос исх.№02-4951 от 19.07.2012 г. о

предоставлении информации. В результате анализа полученной информации от ООО «ТехЭнерго плюс» установлено следующее.

Согласно Уставу ООО «ТехЭнерго плюс» основным видом деятельности Общества является производство, передача, контроль и распределение электрической энергии. ООО «ТехЭнерго плюс» (ИНН 5404341887) владеет следующими объектами электросетевого хозяйства (перечень представлен в материалы):

1. РП 3064 старое и новое;
2. ТП 204;
3. ТП 161 и 368;
4. ТП 3165;
5. Воздушные, кабельные линии 10 кВ и 0,4 кВ.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ ООО «ТехЭнерго плюс» (ИНН 5404341887, 630032, г.Новосибирск, ул.Большая, 256/1. Директор «...») и ООО «Предприятие «Ивакон» (ИНН 5401116330, 630032, г.Новосибирск, ул.Большая, 256/1. «...») являются одной группой лиц в соответствии с п.1 ч.1 ст.9 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. №135-ФЗ, так как ООО «Верес и К» (ИНН 5406439729, 630091, г.Новосибирск, ул.Семьи Шамшиных, 66, оф.1) владеет в ООО «ТехЭнерго плюс» и в ООО «Предприятие «Ивакон» более 50 % доли уставного капитала.

В части 2 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции» указано, что установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

Между ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и ООО «Предприятие «Ивакон» заключен договор на подачу и потребление электрической энергии №467 от 06.12.2000 г., действующий в редакции дополнительных соглашений от 28.11.2001 г., от 30.01.2003 г., от 09.12.2003 г., от 08.11.2005 г., от 20.11.2006 г., от 28.11.2008 г., от 13.07.2010 г., от 10.03.2011 г., от 07.07.2011 г. В данном договоре оформлено 24 субабонента: ООО НПП «Логос», ОАО «Сибэнерготранс», ЗАО «Эл.Рос-Сибирь», ОАО «Новосибирский завод строительных конструкций», ООО «Мир», МУП «Новосибирскгорсвет», ГСК «За рулем», ГУ ОВО при УВД Ленинского района, МУП «Энергия», СМУ «Энергожилпромстрой», Вечерняя школа, ГСК «Сибирь», ООО «Тринит-плюс», ООО ПТК «Династия», ООО «Автостандарт», ООО «Переплет», ООО «Ковровый двор», ООО «Сибирский континент», ООО «Эксплуатационные системы», ООО «Сарабос», ООО «Центр по обслуживанию на проспекте Энергетиков», ЗАО «Стройэнергоальянс», ЗАО «Автотранспортное предприятие», ООО «Уссури».

ООО «Предприятие «Ивакон» и ООО «ТехЭнерго плюс» имеют договор о совместной деятельности по транспортировке электрической энергии. Согласно условиям данного договора ООО «Предприятие Ивакон» (Сторона №1) получает от ТЭЦ-2 электроэнергию по 10 кВ для всего «куста» и перечисляет деньги за всех в ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и передает ее на переработку ООО «ТехЭнерго плюс» (Сторона №2). ООО «ТехЭнерго плюс» принимает от ООО «Предприятие «Ивакон» электроэнергию по напряжению 10 кВ, понижает ее в своих ТП до 380 В и распределяет по всем субабонентам. «Сторона №2» собирает со всех

субабонентов оплату за потребленную ими эл.энергию и услуги по транспортировке и передает ее «Стороне №1», включая оплату за электроэнергию, потребленную самой «Стороной №1».

Между субабонентами и членами группы лиц заключены договоры на подачу и потребление электрической энергии. Согласно п.6.1 договора с ООО «Мир» стоимость за обслуживание электрических сетей составляет 10% от стоимости за потребленную активную энергию. По договорам с ООО «Тринит-плюс» и ЗАО «АТП» стоимость за обслуживание электрических сетей составляет 15% от стоимости за потребленную активную энергию. Взимание оплаты за обслуживание сетей в указанном размере подтверждается счетами фактурами, выставляемыми ООО «ТехЭнерго плюс» и платежными поручениями № 91 от 08.02.2012 г., № 53 от 07.12.2012 г, № 787 от 01.12.2011 г.

Таким образом, установлено, что группа лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» владеет объектами электросетевого хозяйства, оказывает потребителям электрической энергии, присоединенным к указанным объектам, услуги по передаче электрической энергии и взимает оплату за данные услуги по самостоятельно установленному тарифу. В указанных действиях ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» присутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства ввиду следующего.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, считается территориальной сетевой организацией.

Следовательно, группа лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» является территориальной сетевой организацией, поскольку посредством организационно и технологически связанных действий осуществляет потребителям передачу поставляемой ОАО «Новосибирскэнергосбыт» электрической энергии через принадлежащие Обществу технические устройства электрических сетей (оказывает услугу по передаче электрической энергии).

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.

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.

Согласно разделу VIII Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 N 20-э/2, тариф на услуги по передаче электрической энергии определяется исходя из стоимости работ, выполняемых организацией, эксплуатирующей на правах собственности или на иных законных основаниях электрические сети и/или устройства преобразования электрической энергии, в результате которых обеспечиваются:

передача электрической энергии (мощности) как потребителям, присоединенным к данной сети, так и отпускаемой в электрические сети других организаций (собственников);

поддержание в пределах государственных стандартов качества передаваемой электрической энергии;

содержание в соответствии с техническими требованиями к устройству и эксплуатации собственных электроустановок и электрических сетей, технологического оборудования, зданий и энергетических сооружений, связанных с эксплуатацией электрических сетей.

В связи с изложенным, группа лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон», осуществляя услугу по передаче электрической энергии, для возмещения соответствующих затрат, связанных с передачей электрической энергии, содержанием, эксплуатацией объектов электросетевого хозяйства, обязано было обратиться в уполномоченный орган за утверждением соответствующего тарифа. Взимание платы за услугу по передаче электрической энергии по самостоятельно установленному тарифу нарушает установленный вышеперечисленными 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.

Как указывалось выше, 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.

Частью 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.

Группа лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» 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 группы лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон») 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, группа лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона (ч. 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции») занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям, присоединенным к сетям ООО «ТехЭнерго плюс» в границах сетей Общества.

На основании изложенного, в действиях группы лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон», занимающей доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей ООО «ТехЭнерго плюс», по установлению для потребителей, присоединенных к сетям ООО «ТехЭнерго плюс», платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области присутствуют признаки нарушения п. 10 ч.1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

В связи с изложенными обстоятельствами Приказом Новосибирского УФАС России № 257 от 17.09.2012 г. в отношении группы лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представители ответчиков пояснили следующее.

Плата за обслуживание сетей взимается для поддержания в надлежащем состоянии объектов электросетевого хозяйства, которые используются для оказания услуг передачи электрической энергии субабонентам. ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «ИВАКОН» предпринимали попытки продать объекты электросетевого хозяйства ОАО «Региональные электрические сети», ОАО «РЭС» отказалось в связи с отсутствием необходимых денежных средств. ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «ИВАКОН» знали о необходимости регулирования тарифа на передачу электрической энергии, однако тариф, установленный Департаментом по тарифам, по мнению ответчиков не позволил бы компенсировать затраты, которые несет общество на обслуживание объектов

электросетевого хозяйства.

В результате рассмотрения Комиссией дела №02-01-41-10-12 подтверждено, что действия группы лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «ИВАКОН», выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, а именно, в применении тарифа на передачу электрической энергии, который не установлен Департаментом по тарифам Новосибирской области, являются злоупотреблением группой лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «ИВАКОН» своим доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии, что следовательно нарушают пункт 10 части 1 статьи 10 ФЗ «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 группу лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» занимающей доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей ООО «ТехЭнерго плюс», в соответствии с ч. 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Признать группу лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» нарушившей 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 ООО «ТехЭнерго плюс», 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 группе лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «Ивакон» 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:

\_\_\_\_\_

С.Е. Князькова

\_\_\_\_\_

Н.В. Пронина

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-41-10-12

10 октября 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;

Князькова С.Е.– начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

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

Сладков А.В.- специалист 1 разряда 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 10 октября 2012 года по делу № 02-01-41-10-12 от 17.09.2012 г. о нарушении группой лиц в составе ООО «ТехЭнерго плюс» (ИНН 5404341887, 630032, г.Новосибирск, ул.Большая, 256/1) и ООО «Предприятие Ивакон» (ИНН 5401116330, 630032, г.Новосибирск, ул.Большая, 256/1) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «ИВАКОН» в срок до 25.12.2012 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 ООО «ТехЭнерго плюс», 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 ООО «ТехЭнерго плюс» и ООО «Предприятие «ИВАКОН» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 28.12.2012 г.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии:

\_\_\_\_\_

С.Е. Князькова

\_\_\_\_\_

Н.В. Пронина

\_\_\_\_\_

А.В. Сладков

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.