

## Решение

по делу №283 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Курган

Резолютивная часть решение объявлена: 8 июля 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено: 8 июля 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии — Гагарина И.В. — руководитель Курганского УФАС России;

Члены комиссии:

Демидов В.Я. – заместитель руководителя – начальник отдела Курганского УФАС России;

Фоминых М.М. – старший государственный инспектор Курганского УФАС России, рассмотрев дело №283 по признакам нарушения ООО «Шумихинская электросеть» (641100 Курганская область, г. Шумиха, Квартал Новостроек, 17, ИНН 4500062916, ОГРН 1104501006301) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном предъявлении платы потребителям за услуги по передаче электрической энергии,

Установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступило заявление АО «Курганэнерго» (вх. №7690 от 25.11.2014 г.) с жалобой на действия ООО «Шумихинская электросеть» по взиманию платы за услуги по передаче электрической энергии по единому (котловому) тарифу, в котором не учтена необходимая валовая выручка ООО «Шумихинская электросеть».

Согласно заявлению, тариф на услуги по передаче электрической энергии ООО «Шумихинская электросеть» регулирующим органом не установлен. АО «Курганэнерго» указывает, что решением Курганского УФАС России от 05.10.2014 г. по делу №74 деятельность ООО «Шумихинская электросеть» по взиманию платы за услуги по передаче электрической энергии в отсутствие установленного тарифа признана нарушением антимонопольного законодательства. Однако с момента вынесения указанного решения и по настоящее время ООО «Шумихинская электросеть» продолжает взимать с потребителей плату за услуги по передаче электрической энергии по единому (котловому) тарифу, установленному для других сетевых организаций Курганской области. В подтверждение заявленных доводов АО «Курганэнерго» представило платежные поручения и акты оказанных услуг ОАО «Курганфармация» Аптека №35, Отдел ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района, ИП Остаповичу Э.В., подтверждающие взимание ООО «Шумихинская электросеть» платы за услуги по передаче электрической энергии с указанных потребителей.

На основании заявления АО «Курганэнерго», Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области 4 декабря 2014 г. возбуждено дело №283 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Шумихинская электросеть» по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела №283 к рассмотрению от 10.12.2014 г. к участию

в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены:

- Отдел ЖКХ и МТО Администрации Альшеменевского района (641130 Курганская область, с. Альшенево, пл. Комсомола, 1);
- ОАО «Курганфармация» Аптека №35 (640080 Курганская область, с. Сафакулево, ул. 60 лет СССР, 7);
- ИП Остапович Э.В. (641100 Курганская область, г. Шумиха, ул. Комсомольская, 17);

В качестве лиц, располагающих сведениями:

- ЗАО «Шумихинская межрайонная энергосбытовая компания» (641100 г. Шумиха, ул. Гоголя, 38 б);
  - ООО «Бастион» (640020 г. Курган, ул. Куйбышева, д. 12, оф. 404);
  - ООО «Элтис» (641100 Курганская область, г. Шумиха, ул. кв. Новостроек, 17);
  - ООО «Стройкомплект» (641100 Курганская область, г. Шумиха, ул. Ленина, 1).
- Определением о назначении дела №283 к рассмотрению от 04.12.2014 г. у АО «Курганэнерго» запрошены следующие документы и информация:
- договоры энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии);
  - договоры на оказание услуг по передаче электрической энергии);
  - счета на оплату услуг по передаче электрической энергии за период с октября 2014 г. по декабрь 2015 г.
  - доказательства оплаты услуг по передаче электрической энергии за период с октября 2014 г. по декабрь 2015 г.

У ООО «Шумихинская электросеть»:

- нормативно-правовое обоснование взимание платы за услуги по передаче электрической энергии с заинтересованных лиц по делу;
- перечень потребителей, с которых в период с октября 2014 г. по январь 2015 г. взималась плата за услуги по передаче электрической энергии.

У ЗАО «Шумихинская межрайонная энергосбытовая компания» указанным определением запрошены письменные пояснения по вопросу: истребовано ли по состоянию на 19.01.2015 г. имущество, переданное по договору №3 купли-продажи имущества от 03.06.2011 г., договору №2 купли-продажи имущества от 02.06.2011 г., договору №1 купли-продажи имущества от 02.06.2011 г., договору №2 купли-продажи имущества от 19.01.2010 г., договору №1 купли-продажи имущества от 12.01.2010 г., заключенным с ООО «Стройкомплект», ООО «Бастион», ООО «Элтис» соответственно у данных лиц с указанием момента истребования и представления подтверждающих документов.

У ООО «Бастион» указанным определением запрошены письменные пояснения по вопросу: истребовано ли по состоянию на 19.01.2015 г. имущество, переданное по договору аренды имущества №2 от 30.11.2011 г.

У ООО «Элтис» указанным определением запрошены письменные пояснения по вопросу: истребовано ли по состоянию на 19.01.2015 г. имущество, переданное по договору №4 аренды объектов электросетевого хозяйства от 01.12.2011 г.

У ООО «Стройкомплект» указанным определением запрошены письменные пояснения по вопросу: истребовано ли по состоянию на 19.01.2015 г. имущество, переданное по договору №3 аренды имущества от 30.11.2011 г.

Письмом от 16.01.2015 г. №7 (вх. №205 от 19.01.2015 г. ) ООО «Шумихинская электросеть» представлена письменная позиция по рассматриваемому делу, согласно которой, ответчик получает плату за возмещение фактически понесенных затрат, связанных с передачей (транспортировкой) электроэнергии заинтересованным лицам. Ответчик также представил перечень потребителей, с которых взималась плата за период с октября 2014 г. по январь 2015 г.

ООО «Элтис» письмом б/н (вх. №203 от 19.01.2015г.) сообщило, что по состоянию на 19.01.2015 г. имущество не истребовано.

ООО «Стройкомплект» письмом б/н (вх. №204 от 19.01.2015 г.) сообщило, что по состоянию на 19.01.2015 г. имущество не истребовано.

ООО «Бастион» письмом б/н (вх. №275 от 21.01.2015 г.) сообщило, что по состоянию на 19.01.2015 г. имущество не истребовано.

Определением об отложении рассмотрения дела от 27.01.2015 г. к участию в деле привлечено ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» (641100 Курганская область, г. Шумиха, кв. Новостроек, 17) в качестве лица, располагающего сведениями.

Указанным определением у ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» запрошены письменные пояснения по вопросу: истребовано ли по состоянию на 19.01.2015 г. имущество, переданное по договору №3 купли-продажи имущества от 03.06.2011 г., по договору №2 купли-продажи имущества от 02.06.2011 г., договору №1 купли-продажи имущества от 02.06.2011 г., договору №2 купли-продажи имущества от 19.01.2010 г., заключенным с ООО «Стройкомплект», ООО «Бастион», ООО «Элтис» соответственно у данных лиц с указанием момента истребования и представлением подтверждающих документов. А также сведения об исполнении судебных актов по делу А34-8068/2011.

Письмом от 19.02.2015 г. №78 (вх. №1038 от 24.02.2015 г.) ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» сообщило, что по состоянию на 19.01.2015 г. имущество не истребовано.

Определением об отложении рассмотрения дела от 27.01.2015 г. у заинтересованных лиц запрошены следующие документы и сведения:

- договоры энергоснабжения (купи-продажи электрической энергии), действующего в период октябрь 2014 г. – декабрь 2014 г.
- договоры на оказание услуг по передаче электрической энергии, действующего в период октябрь 2014 г. – декабря 2014 г.
- счета на оплату услуг по передаче электрической энергии за период октябрь 2014 г. – декабрь 2014 г.
- доказательства оплаты услуг по передаче электрической энергии за период октябрь 2014 г. – декабрь 2014 г.

Письмом б/н (вх. №1044 от 24.02.2015 г.) ОАО «Курганфармация» Аптека №35 представлены: счета за услуги по передаче электрической энергии, акты объема оказанных услуг по передаче электрической энергии, платежные поручения - за период с октября 2014 г. по декабрь 2014 г. Представлены: договор оказания услуг по передаче электрической энергии №016/С от 01.02.2010 г., соглашение о смене стороны по договору оказания услуг по передаче электрической энергии от 01.11.2011 г., дополнительное соглашение к договору оказания услуг по передаче электрической энергии от 15.01.2013 г.

Письмом б/н (вх. №1512 от 16.03.2015 г.) Отделом ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района представлены: счета за услуги по передаче электрической энергии, платежные поручения за период с октября 2014 г. по декабрь 2014 г. Представлен договор оказания услуг по передаче электрической энергии №001/А от 31.12.2013 г.

Определением от 25.02.2015 г. рассмотрение дело №283 продлено до 15.05.2015 г.

Определением об отложении рассмотрения дела от 17.03.2015 г. у ответчика запрошены следующие документы и информация:

- платежные документы на оплату услуг по передаче электрической энергии за период с октября 2014 г. по март 2015 г., выставленных ИП Остаповичу Э.В.;
- платежные документы на оплату услуг по передаче электрической энергии за период с января 2015 г. по март 2015 г., выставленных ОАО «Курганфармация» Аптека №35;

- платежные документы на оплату услуг по передаче электрической энергии за период с января 2015 г. по март 2015 г., выставленных Отделу ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района;

- письменные пояснения по вопросу: обращалось ли ООО «Шумихинская электросеть» за установлением тарифа на услуги по передаче электрической энергии в Департамент государственного регулирования цен и тарифов Курганской области в 2014-2015 гг.

Письмом от 02.04.2015 г. №127 ответчиком представлены письменные пояснения, согласно которым ООО «Шумихинская электросеть» неоднократно обращалось в Департамент государственного регулирования цен и тарифов Курганской области за установлением тарифа на передачу электрической энергии. Представлены копии счетов на оплату услуг по передаче электрической энергии, выставленных ОАО «Курганфармация» Аптека №35, ИП Остаповичу Э.В., Отделу ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района за период с января 2015 г. по март 2015 г.

Запросом от 20.03.2015 г. исх. №04-08/1391-8 у ОАО «Энергосбытовая компания «Восток» запрошены копии договором энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии), действующих в период с октября 2014 г. по март 2015 г., заключенных с Отделом ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района, ОАО «Курганфармация» Аптека №35, ИП Остаповичем Э.В.

Письмом от 03.04.2015 г. №И-ЭК-2015-4668 ОАО «Энергосбытовая компания «Восток» представлены копии договоров купли-продажи электрической энергии: №60232336 от 12.02.2010 г. с ОАО «Курганфармация» Аптека №35, №60240515 от 01.07.2014 г. с ИП Остаповичем Э.В., №60230372 от 20.03.2012 г. с МКУ Отдел ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района, №60230372 от 24.02.2015 г. с МКУ Отдел ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района.

Определением об отложении рассмотрения дела от 13.04.2015 г. у ответчика запрошены следующие документы и информация:

- договор оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенный с ИП Остаповичем Э.В. с указанием периода начала и окончания действия договора (при условии прекращения данного договора);

- договор оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенным с ОАО «Курганфармация» Аптека №35 с указанием периода начала и окончания действия договора (при условии прекращения данного договора);

- договор оказания услуг по передаче электрической энергии с потребителем МКУ Отдел ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района с указанием периода начала и окончания действия договора (при условии прекращения данного договора);

- письменные пояснения о порядке определения размера платы за услуги по передаче электрической энергии, порядке определения количества потребленной электрической энергии, с нормативно-правовым обоснованием возможности применения данного порядка.

Письмом от 05.05.2015 г. №146 (вх. №2844 от 07.05.2015 г.) ответчиком представлены договоры оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенные с ОАО «Курганфармация» Аптека №35, ИП Остаповичем Э.В., Отделом ЖКХ и МТО Администрации Альменевского района. Представлены письменные пояснения, согласно которым определение размера платы по фактически понесенным затратам осуществляется на основании выставленных счетов, порядок определения количества потребленной электрической энергии осуществляется в соответствии с заключенными договорами с потребителями, на основании расчетных приборов учета.

Определением от 15.05.2015 г. рассмотрение дела №283 приостановлено до

принятия окончательного судебного акта по делу №А34-8308/2014.

Определением от 21.03.2016 г. рассмотрение дела №283 возобновлено в связи с вступлением в законную силу судебного акта по делу №А34-8308/2014г.

Определением от 21.03.2016 г. рассмотрение дела №283 продлено до 10.07.2016 г.

На заседание комиссии 28.04.2016 г. представитель АО «Курганэнерго» представил акт об оказании услуг ООО «Шумихинская электросеть» потребителю ИП Шайбакову М.Т. от 31.03.2016, а также счет №09/72 от 31.03.2016, предъявленный ООО «Шумихинская электросеть» ИП Шайбакову М.Т. за компенсацию фактически понесенных затрат, связанных с транспортировкой энергоресурсов за март 2016 г. Представил акт приема-передачи имущества от 04.02.2016 г., акт приема передачи имущества от 04.02.2016 г., акт приема передачи имущества от 05.02.2016 г.

Определением об отложении рассмотрения дела от 28.04.2016 г. у ответчика запрошены письменные пояснения о том, на каком основании используется имущество, с помощью которого осуществляется передача электрической энергии потребителям ООО «Шумихинская электросеть».

Письмом от 12.05.2016 г. ООО «Шумихинская электросеть» представило письменные пояснения, согласно которым объекты электросетевого хозяйства, с помощью которых осуществляется передача электрической энергии, используются на основании договора аренды.

Определением об отложении рассмотрения дела от 16.05.2016 г. у ответчика запрошены следующие документы и сведения:

- надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих оплату потребителями ООО «Шумихинская электросеть» услуг по передаче электрической энергии (платежное поручение + счет-фактура по каждому факту оплаты) за период с 01.11.2014 г. по 01.06.2016 г.

- копии договоров аренды, на основании которых осуществляется использование имущества, участвующего в передаче электрической энергии потребителям ООО «Шумихинская электросеть».

Письмами от 10.06.2016г. №86, б/н ответчиком представлены копии платежных поручений, договор аренды имущества №4 от 01.10.2014 г., заключенный с ООО «ЭЛТИС».

В соответствии со ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2016 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» участникам дела 20.06.2016 г. направлено заключение об обстоятельствах дела №283.

Письмом от 04.07.2016 г. №И-КЭ-03117 АО «Курганэнерго» представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела.

Письмом от 07.07.2016 г. ООО «Шумихинская электросеть» представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела.

Рассмотрев материалы дела, оценив представленные доказательства, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам относительно подлежащих выяснению обстоятельств.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность по оказанию услуг передаче электрической энергии относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Пунктом 1.3. Приказа ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» установлено, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции субъектом естественной монополии на рынке, функционирующем в условиях естественной монополии, обзор состояния конкурентной среды на товарном рынке должен включать следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года N 147-ФЗ "О естественных монополиях
- в) определение географических границ товарного рынка.

Курганским УФАС России проведен обзор состояния конкуренции на рынке услуг по передаче электрической энергии, в ходе которого определен временной интервал исследования рынка ноябрь 2014 г. – май 2016 г., продуктовые границы рынка – услуги по передаче электрической энергии, географические границы рынка – в границах расположения электрических сетей ООО «Шумихинская электросеть».

Согласно пункту 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

ООО «Шумихинская электросеть» Приказом ФСТ России от 20.03.2013 №291-э включено Реестр субъектов естественных монополий в топливно – энергетическом комплексе, в отношении которых осуществляется государственное регулирование по виду деятельности: оказание услуг по передаче электрической энергии на территории Курганской области.

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что ответчик с ноября 2014 г. по май 2016 г. владел и пользовался объектами электросетевого хозяйства с целью предоставления потребителям услуг по передаче электрической энергии по следующим основаниям:

- 1) Договор о техническом обслуживании и использовании в производственных целях электросетевого комплекса с. Целинное от 01.12.2011г, заключенный с ОАО «ШМКЭС»;
- 2) Договор №4 аренды объектов электросетевого хозяйства от 01.12.2011г., заключенный с ООО «Элтис»;
- 3) Договор аренды имущества №2 от 30.11.2011г, заключенный с ООО «Бастион»;
- 4) Договор №3 аренды имущества от 30.11.2011г, заключенный с ООО «Стройкомплект».
- 5) Договор аренды имущества №4 от 01.10.2014 г., заключенный с ООО «Элтис»

Из письменных пояснений ООО «Шумихинская электросеть» следует, что на момент принятия данного заключения, имущество, с помощью которого осуществляется передача электрической энергии используется ответчиком на основании договора аренды имущества №4 от 01.10.2014 г., заключенный с ООО «Элтис».

В свою очередь ООО «Элтис», ООО «Стройкомплект», ООО «Бастион» приобрели данное имущество у ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сеть» на основании следующих договоров купли – продажи имущества:

- 1) Договор №1 купли – продажи имущества от 12.01.2010г, заключенный между ОАО «ШМКЭС» и ООО «Элтис»;
- 2) Договор №2 купли – продажи имущества от 19.01.2010г, заключенный между ОАО «ШМКЭС» и ООО «Элтис»;
- 3) Договор №1 купли – продажи имущества от 02.06.2011г, заключенный между ОАО «ШМКЭС» и ООО «Бастион»;
- 4) Договор №2 купли – продажи имущества от 02.06.2011г, заключенный между ОАО «ШМКЭС» и ООО «Бастион»;

5) Договор №3 купли – продажи имущества от 03.06.2011г, заключенный между ОАО «ШМКЭС» и ООО «Стройкомплект».

Судебным актом по делу №А34-8068/2011 вступившими в законную силу 11.08.2014г вышеназванные договоры отчуждения имущества ОАО «ШМКЭС» признаны недействительными (ничтожными), имущество, переданное по данным договорам, подлежит передаче законному владельцу ОАО «ШМКЭС».

В соответствии с пунктом 1 статьи 167 Гражданского кодекса РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью. При заключении вышеуказанных договоров аренды объектов электросетевого хозяйства между ООО «Стройкомплект», ООО «Элтис», ООО «Бастион» и ООО «Шумихинская электросеть» имело место нарушение положений статей 608 Гражданского кодекса РФ о том, что право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику, либо лицу, уполномоченному законом или собственником сдавать имущество в аренду. В связи с чем, ООО «Шумихинская электросеть» не может являться владельцем объектов электросетевого хозяйства, переданного по договорам аренды с ООО «Стройкомплект», ООО «Элтис», ООО «Бастион».

Вместе с тем, как следует из ответов ООО «Элтис», ООО «Стройкомплект», ООО «Бастион» имущество по состоянию на 19.01.2015 г. из владения ООО «Шумихинская электросеть» не истребовано.

Из актов, представленных АО «Курганэнерго» следует, что имущество, переданное по договору купли-продажи №3 от 03.06.2011 г., 4 февраля 2016 г. передано конкурсному управляющему ОАО «ШМКЭС». Имущество, переданное по договору купли-продажи №1 от 12.01.2010 г., 5 февраля 2016 г. передано конкурсному управляющему ОАО «ШМКЭС». Имущество, переданное по договору купли-продажи №2 от 19.01.2010г., 4 февраля 2016 г. передано конкурсному управляющему ОАО «ШМКЭС». Имущество, переданное по договору купли-продажи №2 от 02.06.2011 г., 2 февраля 2016 г. передано конкурсному управляющему ОАО «ШМКЭС». Имущество, переданное по договору купли-продажи №1 от 02.06.2016 г., 3 февраля 2016 г. передано конкурсному управляющему ОАО «ШМКЭС».

Из платежных поручений, представленных ООО «Шумихинская электросеть» следует, что обществом с ноября 2014 г. по январь 2016 г. взималась плата за услуги по передаче электрической энергии с потребителей, расположенных в с. Альменево, с. Сафакулево, с. Целинное, г. Шумиха.

Таким образом, до февраля 2016 г. ООО «Шумихинская электросеть» пользовалось объектами электросетевого хозяйства, с помощью которых оказывало услуги по передачи электрической энергии, и взимало плату за услуги по передаче электрической энергии.

Из платежных поручений, представленных ООО «Шумихинская электросеть» следует, в период с февраля 2016 г. по май 2016 г. ООО «Шумихинская электросеть» взимало плату со следующих потребителей:

- местное отделение ДОСААФ России Целинного района Курганской области. Назначение платежа: оплата услуг по передаче электрической энергии по договору №43№ от 01.01.2013 г. за ноябрь, декабрь 2015 г., январь март – 2016 г.
- ИП Федянина Е.М. Назначение платежа: оплата по акту 148/153 от 29.04.2016 г.;
- ООО «Вторчермет НЛМК Западная Сибирь». Назначение платежа: оплата по договору №040/Ш от 01.03.2010 за электроэнергию по акту б/н от 31.03.2016 г.;
- ООО «Вторчермет НЛМК Западная Сибирь». Назначение платежа: оплата по договору №040/Ш от 01.03.2010 за электроэнергию по сч. №138 от 08.04.2016 г.
- ИП Лебедева Н.Н. Назначение платежа: плата за услуги по передаче

электрической энергии за апрель по счету №45 Щ от 30.04.2016 г.

- ИП Мельникова А.В. Назначение платежа: оплата по счету №96 Ц за март 2016 г. за услуги по передаче эл. энергии;

- ИП Мельникова А.В. Назначение платежа: оплата по счету №96 Ц за март 2016 г. за услуги по передаче эл. энергии.

В материалах дела также имеется акт объема оказанных услуг от 31.03.2016 г., согласно которому ООО «Шумихинская электросеть» оказало ИП Шайбакову М.Т. услуги «компенсация фактически понесенных затрат, связанных с транспортировкой энергоресурсов за март 2016 г.» в объеме 233 кВт на сумму 694,35 рублей, а также счет №09/72 от 31.03.2016 г. на сумму 694,35 рублей, выставленный ООО «Шумихинская электросеть» ИП Шайбакову М.Т. за товар «компенсация фактически понесенных затрат, связанных с транспортировкой энергоресурсов за март 2016 г.».

Таким образом, комиссия Курганского УФАС России располагает доказательствами того, что несмотря на отсутствие у ООО «Шумихинская электросеть» законных оснований для пользования объектами электросетевого хозяйства, расположенными в с. Альменево, с. Сафакулево, г. Шумиха ООО «Шумихинская электросеть» с февраля 2016 г. по май 2016 г. продолжало взимать плату за услуги по передаче электрической энергии с потребителей.

Ответчиком также представлен перечень потребителей, которым ООО «Шумихинская электросеть» оказывает услуги по передаче электрической энергии на возмездной основе с применением единого (котлового) тарифа.

Курганским УФАС России произведен расчет суммы дохода, который получен ООО «Шумихинская электросеть» от деятельности по передаче электрической энергии по платежно-расчетным документам, представленным ООО «Шумихинская электросеть». Согласно расчетам, ООО «Шумихинская электросеть» получило доход от оказания услуг по передаче электрической энергии, за период с ноября 2014 г. по май 2016 г. в размере 27 791 116,41 рублей.

На основании вышеизложенного, Курганским УФАС России установлено, что ООО «Шумихинская электросеть» фактически оказывает услуги по передаче электрической энергии потребителям в г. Шумиха, с. Целинное, с. Альменево, с. Сафакулево Курганской области и взимает за это плату в период с ноября 2014 года по май 2016 г.

Таким образом, ООО «Шумихинская электросеть» занимает доминирующее положение на рынке услуг передачи электрической энергии в географических границах присоединенных сетей на территории Курганской области.

Отсутствие у ООО «Шумихинская электросеть» законных оснований для оказания услуг по передаче электрической энергии не влияет на выводы комиссии о доминирующем положении ООО «Шумихинская электросеть», поскольку комиссией установлено, что данная деятельность ответчиком фактически осуществляется, плата за это взимается. Как указал Верховный суд РФ в «Обзоре по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере», утвержденном Президиумом Верховного суда РФ 16.03.2016 г., осуществление организацией деятельности с нарушением установленного порядка (например, в отсутствие лицензии или иного разрешения) не препятствует признанию такой организации занимающей доминирующее положение на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с частью 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Действия ООО «Шумихинская электросеть» по предъявлению платы за электрическую энергию по тарифам на услуги по передаче электрической энергии, не установленным для ответчика органом регулирования - Департаментом государственного регулирования цен и тарифов Курганской области свидетельствуют о нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, т.е. о нарушении ООО «Шумихинская электросеть» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном предъявлении платы потребителям за услуги по передаче электрической энергии исходя из следующего.

Статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее по тексту – Закон об электроэнергетике) услуги по передаче электрической энергии определены как - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, которые обеспечивают передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями и совершение которых может осуществляться с учетом особенностей, установленных пунктом 11 статьи 8 настоящего Федерального закона.

Статьей 3 Закона об электроэнергетике территориальная сетевая организация определяется как - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть;

В соответствии с частью 1 статьи 23.1 Закона об электроэнергетике государственному регулированию в электроэнергетике подлежат цены (тарифы) на электрическую энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках, в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Подлежащие регулированию цены (тарифы) на товары, услуги в сфере электроэнергетике устанавливаются в отношении каждой организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, и в отношении каждого регулируемого вида деятельности.

Согласно части 4 статьи 23.1. Закона об электроэнергетике государственному регулированию на оптовом и (или) на розничных рынках подлежат 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).

Частью 6 статьи 23.1 Закона об электроэнергетике установлено, что органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в срок, определенный Правительством Российской Федерации, устанавливают цены (тарифы) на электрическую энергию (мощность), поставляемую покупателям на розничных рынках, в том числе населению и приравненным к нему категориям потребителей, в пределах указанных предельных уровней цен (тарифов).

Частью 9 статьи 23.1. Закона об электроэнергетике в случае нарушения установленного порядка применения государственных регулируемых цен (тарифов) субъекты электроэнергетики и иные допустившие такое нарушение лица

возмещают в соответствии с гражданским законодательством убытки, причиненные таким нарушением другим лицам, и несут иную предусмотренную законодательством Российской Федерации ответственность.

Согласно части 2 статьи 25 Закона об электроэнергетике объектами антимонопольного регулирования и контроля являются: цены; действия субъектов оптового или розничных рынков, занимающих доминирующее положение на указанных рынках.

Постановление Правительства РФ от 29.12.2011 №1178 «О ценообразовании в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике» (вместе с «Основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике», «Правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике») (далее по тексту – Основы ценообразования) закрепляет определение ценообразования как - процесс расчета и установления регулируемых цен (тарифов), применяемых при расчетах за электрическую энергию (мощность), а также за соответствующие услуги, оказываемые организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

Подпункт 3 пункта 3 Основ ценообразования установлено, что в систему регулируемых цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность) входят:

- цена (тариф) на услуги по передаче электрической энергии в целях расчетов с потребителями услуг (кроме сетевых организаций), расположенными на территории соответствующего субъекта Российской Федерации и принадлежащими к одной группе (категории) из числа тех, по которым законодательством Российской Федерации предусмотрена дифференциация тарифов на электрическую энергию (мощность), независимо от того, к сетям какой сетевой организации они присоединены, если решением Правительства Российской Федерации не предусмотрено иное (далее - единый (котловой) тариф);
- индивидуальная цена (тариф) на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между 2 сетевыми организациями за оказываемые друг другу услуги по передаче (далее - тариф взаиморасчетов между 2 сетевыми организациями).

Пунктом 63 Основ ценообразования закреплено, что органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной антимонопольной службой, устанавливают на очередной финансовый год на розничном рынке:

цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, включая:

единые (котловые) тарифы;

тарифы взаиморасчетов между двумя сетевыми организациями.

Исходя из общих принципов и методов расчета цен и тарифов, закрепленных Основами ценообразования, установление регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, осуществляется регулирующими органами персонализировано с учетом затрат и иных параметров ценового регулирования конкретной сетевой организации на оказание услуг, плата за которые подлежит государственному регулированию.

Как установлено Комиссией Курганского УФАС России по рассмотрению дела №283 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Шумихинская электросеть» при расчетах с потребителями применяло единые (котловые) тарифы, при отсутствии индивидуального тарифа на услуги по передаче электрической энергии. Довод ООО «Шумихинская электросеть» о том, что ответчиком при

расчете с потребителями не применяется единый (котловой) тариф, а предъявляется плата за фактически понесенные затраты, связанные с передачей (транспортировкой) электрической энергии, комиссией отклоняется, поскольку из счетов, выставленных ООО «Шумихинская электросеть» своим потребителям следует, что размер этой платы совпадает с размером единого (котлового) тарифа.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 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. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Таким образом, взимание платы за оказание услуг по передаче электрической энергии допускается только в случае установления органом регулирования для сетевой организации соответствующего тарифа.

Действиями ООО «Шумихинская электросеть» по взиманию платы за услуги по передаче электрической энергии при отсутствии тарифа нарушаются права как потребителей электрической энергии (неопределенного круга лиц: хозяйствующих субъектов и физических лиц) на оплату названных услуг по экономически обоснованному тарифу за услуги по передаче электрической энергии, так и права и законные интересы АО «Курганэнерго» - сетевой организации - конкурента на товарном рынке, имеющей законные основания для компенсации понесенных затрат на оказание услуг по передаче электрической энергии таким потребителям, в силу отсутствия у ООО «Шумихинская электросеть» законных оснований для осуществления деятельности по оказанию услуг по передаче электрической энергии потребителями, имеющим присоединение к сетям ООО «Шумихинская электросеть», до момента установления соответствующего тарифа органом регулирования.

На основании вышеизложенного, комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Шумихинская электросеть» нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 3 статьи 50 Закона о защите конкуренции лицо, чьи действия (бездействие) в установленном настоящим Федеральным законом порядке признаны монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией и являются недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, по предписанию антимонопольного органа обязано перечислить в федеральный бюджет доход, полученный от таких действий (бездействия).

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что ООО «Шумихинская электросеть» за период с ноября 2014 г. по май 2016 г. получило от потребителей плату за услугу по передаче электрической энергии на общую сумму 27 791 116,41

(двадцать семь миллионов семьсот девяносто одна тысяча сто шестнадцать рублей 41 копейка) рублей. Учитывая выводы комиссии о том, что плата за передачу электрической энергии взималась ООО «Шумихинская электросеть» в нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, доход ООО «Шумихинская электросеть», полученный в результате нарушения указанной нормы, в размере 27 791 116,41 (двадцать семь миллионов семьсот девяносто одна тысяча сто шестнадцать рублей 41 копейка) рублей подлежит перечислению в федеральный бюджет.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьями 50, 51 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

Решила:

1. Признать положение ООО «Шумихинская электросеть» доминирующим на рынке услуг передачи электрической энергии в географических границах присоединенных сетей на территории Курганской области.

2. Признать в действиях ООО «Шумихинская электросеть» нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившееся в необоснованном предъявлении платы потребителям за услуги по передаче электрической энергии.

3. Выдать ООО «Шумихинская электросеть» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением.

4. Выдать ООО «Шумихинская электросеть» предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ И.В. Гагарина

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ В.Я. Демидов

\_\_\_\_\_ М.М. Фоминых

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

## ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 283

8 июля 2016 г.

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии — Гагарина И.В. — руководитель Курганского УФАС России;

Члены комиссии:

Демидов В.Я. – заместитель руководителя – начальник отдела Курганского УФАС России;

Фоминых М.М. – старший государственный инспектор Курганского УФАС России, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50, 51

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 08.07.2016 г. по делу №283 о нарушении ООО «Шумихинская электросеть» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Предписывает:

1. ООО «Шумихинская электросеть» в трехмесячный срок с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: не взимать плату с потребителей за услуги по передаче электрической энергии до установления соответствующего тарифа регулирующим органом.

2. ООО «Шумихинская электросеть» в трехмесячный срок с момента получения настоящего предписания перечислить в федеральный бюджет доход, полученный в результате нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в размере 27 791 116,41 (двадцать семь миллионов семьсот девяносто одна тысяча сто шестнадцать рублей 41 копейка) рублей.

3. ООО «Шумихинская электросеть» в срок не позднее пяти дней со дня исполнения настоящего предписания направить в Курганское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы и иные суммы принудительного изъятия подлежат зачислению в федеральный бюджет по коду КБК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 37701000 на счет органа федерального казначейства УФК по Курганской области (для Курганского УФАС России) в Отделении Курган г.Курган, БИК 043735001, р/с 401018100000000010002, ИНН 4501099573, ОКТМО 37701000.

Председатель Комиссии: \_\_\_\_\_ И.В. Гагарина

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ В.Я. Демидов

\_\_\_\_\_ М.М. Фоминых

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 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.