

27 мая 2009 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Гофман Э. Р. – руководитель Управления;

Члены комиссии: Шалимов П. А. – заместитель руководителя Управления, начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);

Андрюшкова И. А. – главный специалист – эксперт отдела АЗР;

Жукова И. И. – ведущий специалист – эксперт отдела АЗР.

при участии:

- представителей общества с ограниченной ответственностью «Абаканэнергосбыт» - директора Петрука Александра Алексеевича, заместителя директора по сбыту Дальченко Ирины Николаевны (доверенность от 25.05.2009), юрисконсульта Ненашкина Алексея Анатольевича (доверенность от 10.01.2009);

- представителя общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Славица» - Михайловой Марины Викторовны (доверенность от 25.05.2009);

- представителя общества с ограниченной ответственностью «Стольник» - Данилиной Натальи Георгиевны (доверенность от 26.05.2009);

- представителя Государственного комитета по тарифам и энергетике Республики Хакасия Ливинцова Сергея Алексеевича (доверенность от 03.03.2009 № 02), рассмотрев материалы дела № 16-А-09, возбужденного в отношении ООО «Абаканэнергосбыт» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Далее Закона о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (Хакасское УФАС России) поступило заявление ООО «Торговый дом «Славица» о превышении доли ООО «Абаканэнергосбыт» поставки электрической энергии, реализуемой по нерегулируемым ценам ООО «ТД «Славица» в сентябре 2008 года (35%) и ООО «Стольник» - в январе 2009 года (38,08 %).

ООО «Абаканэнергосбыт» включено в региональный раздел «Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 % на 20 мая 2009 года» с долей более 50% на рынке поставки электрической энергии, что свидетельствует о том, что ООО «Абаканэнергосбыт» занимает доминирующее положение в соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции.

В связи с этим 27 апреля 2009 г. Хакаским УФАС России возбуждено дело № 16-А-09 в отношении ООО «Абаканэнергосбыт» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из заявления ООО «ТД «Славица», приложенных к нему документов, письменных и устных пояснений, требования ООО «ТД «Славица» заключаются в следующем.

ООО «Абаканэнергосбыт» в марте 2008 года в одностороннем порядке перешло на расчет стоимости электрической энергии, продаваемой ООО «Торговому дому «Славица» как по регулируемым так и по свободным (нерегулируемым) ценам. В связи с чем стоимость электроэнергии возросла.

ООО «ТД «Славица» считает, что счета в период с марта 2008 года по февраль 2009 года за электроэнергию завышены. В сентябре 2008 года и январе 2009 года доля поставки по нерегулируемой цене была превышена, что является нарушением Постановления Правительства РФ от 07.04.2007 N 205 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросу определения объемов продажи электрической энергии по свободным (нерегулируемым) ценам».

ООО «ТД «Славица» просит проверить правильность определения ООО «Абаканэнергосбыт» доли покупки электрической энергии по регулируемым и нерегулируемым ценам, а также правильность исчисления тарифа покупки электрической энергии по нерегулируемым ценам.

Представители ООО «Абаканэнергосбыт» пояснили, что при расчетах на розничном рынке доля поставки электрической энергии по свободным (нерегулируемым) ценам рассчитывается энергосбытовыми компаниями в соответствии с Приказом ФСТ от 21.08.2007г. № 166-э/1.

При расчете коэффициента распределения поставки электрической энергии на розничном рынке по регулируемым ценам одной из составляющих является объем электрической энергии, приобретенный на оптовом рынке электроэнергии (мощности) энергосбытовыми компаниями по регулируемым договорам, который определяется ОАО «Администратор торговой системы» как произведение планового объема покупки электрической энергии ООО «Абаканэнергосбыт» на 2007 год и предельного уровня коэффициента покупки электроэнергии на ОРЭМ по регулируемой цене, установленного для участников оптового рынка в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 7 апреля 2007 г. N 205. Так во II полугодии 2008 г. и в I полугодии 2009 г. предельный коэффициент установлен на уровне 75% и 70% соответственно.

Таким образом, при сохранении планового объема и структуры электропотребления в г. Абакане на уровне 2007 года доля поставки электрической энергии потребителям ООО «Абаканэнергосбыт» по регулируемым ценам в сентябре 2008 г. осталась бы на уровне 75%, а в январе 2009 г. - на уровне 70%. Однако учитывая, что в г. Абакане ежегодно наблюдается прирост электропотребления, то покупка на ОРЭМ и реализация на розничном рынке электроэнергии объемов сверх плана 2007 года фактически производится энергосбытовыми компаниями по свободным ценам, как следует из формулы расчета коэффициента распределения поставки электроэнергии по регулируемым ценам, утвержденной Приказом ФСТ от 21.08.2007г. № 166-э/1:

$V - V$

= РД опт, розница факт \_население ,

$V - V$

факт \_покупки \_опт, розница факт население

где:

V РД опт, розница – объем электрической энергии, приобретенный Гарантирующим поставщиком (ГП) на оптовом и розничном рынках по регулируемым договорам;

V факт \_покупки \_опт, розница – общий объем электрической энергии, приобретенный ГП по свободным и регулируемым ценам на оптовом и розничном рынках;

V факт население - объем электрической энергии (мощности), фактически поставленный населению.

ООО «Абаканэнергосбыт» считает, что сложившаяся ситуация, обусловлена рядом причин, а именно: несовершенством действующих Регламентов Оптового рынка, определяющих расчет объема и стоимости электрической энергии и мощности на ОРЭМ, так и необоснованной методикой расчета доли поставки энергосбытовыми компаниями электрической энергии

потребителям на розничном рынке электроэнергии по регулируемым ценам в привязке к плановым объемам потребления 2007 года в качестве базовых согласно Постановлению Правительства РФ от 31.08.2006 г. № 529 п. 50. Для содействия в разрешении данного вопроса ООО «Абаканэнергосбыт» направлены обращения в Минэнерго РФ, ФАС РФ и заместителю председателя Правительства РХ - Руководителю штаба по обеспечению безопасности электроснабжения с целью стабилизации ситуации, сложившейся на розничном рынке электроэнергии г. Абакана. Копии писем в материалах дела имеются.

Также ООО «Абаканэнергосбыт» приложены расчетные данные по фактической доле поставки электрической энергии по регулируемым ценам на розничном рынке для потребителем ООО «Абаканэнергосбыт» в сентябре 2008г., январе 2009 г. Аналогичные расчеты ежемесячно направляются в Государственный комитет по тарифам РХ и публикуются им в газете Хакасия, начиная с января 2009 года. Кроме того, в материалы дела представлен пример расчета нерегулируемого тарифа.

Представитель Государственного комитета по тарифам Республики Хакасия сообщил, что в этом году ими проводилась проверка ООО «Абаканэнергосбыт», а также подтвердил правильность расчета ООО «Абаканэнергосбыт» объема электрической энергии, поставляемой потребителям по регулируемой и нерегулируемой цене.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах дела, выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, комиссия установила следующее.

Между муниципальным предприятием г. Абакана «Абаканские электрические сети» и ООО «ТД «Славица» заключен договор на поставку (отпуск) и потребление электроэнергии от 01.09.2003 № 677.

В соответствии с Федеральным законом от 26.03.2003 N 36-ФЗ "Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об электроэнергетике" деятельность по поставке и передаче электрической энергии разделена. Таким образом, ООО «Абаканэнергосбыт» в соответствии с Постановлением Государственного комитета по тарифам Республики Хакасия от 16.10.2006 № 39, являясь гарантирующим поставщиком на части территории г. Абакан, на которой потребители непосредственно или опосредовано (через электрические сети других организаций, за исключением ОАО «Хакасэнерго») присоединены к электрическим сетям МП г. Абакана «Абаканские электрические сети», осуществляет поставку электрической энергии заявителю.

Кроме того, заявителем в материалы дела представлен договор энергоснабжения № 2401 от 31.12.2008 года, заключенный между ООО «Абаканэнергосбыт» и ООО «Стольник», в соответствии с которым Гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии с привлечением Сетевой организации оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией, а Потребитель принимать и оплачивать за электрическую энергию, включая оказанные услуги в объеме в срок и на условиях, предусмотренных настоящим договором. Объем покупки Покупателем электрической энергии по регулируемым (тарифам) и нерегулируемым (свободным) ценам рассчитывается Гарантирующим поставщиком в соответствии с Правилами.

Как следует из представленных заявителем документов, ООО «Абаканэнергосбыт» предъявило к оплате счета ООО «ТД «Славица» и ООО «Стольник» в сентябре 2008 года с долей электрической энергии, реализуемой по нерегулируемым ценам 35% и в январе 2009 года - с долей 38,08 %.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 N 529 "О совершенствовании порядка функционирования оптового рынка электрической энергии (мощности)" поставка электрической энергии (мощности) на условиях, предусмотренных Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 октября 2003 г. N 643 (с учетом изменений, внесенных настоящим Постановлением), осуществляется с 1 сентября 2006 г.

Таким образом, с 1 сентября 2006 года на оптовом рынке электрической энергии (мощности) действуют договоры купли-продажи электрической энергии (мощности) по регулируемым ценам (тарифам), по условиям которых покупатели электроэнергии, в том числе гарантирующие поставщики, приобретают электроэнергию по регулируемой цене (тарифу):

- до конца 2006 года - 100% от объема, указанного в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на 2006 год, утвержденном Федеральной службой по тарифам, - с 1 января 2007 года от 90 до 95% от объема, указанного в сводном балансе на 2007 год.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 07.04.2007 N 205 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросу определения объемов продажи электрической энергии по свободным (нерегулируемым) ценам» продажа электроэнергии по регулируемым ценам осуществляется:

- с 1 июля по 31 декабря 2007 г. в размере от 85 до 90 процентов от объема, указанного в сводном балансе на 2007 год;
- с 1 января по 30 июня 2008 г. в размере от 80 до 85 процентов от объема, указанного в сводном балансе на 2007 год;
- с 1 июля по 31 декабря 2008 г. в размере от 70 до 75 процентов от объема, указанного в сводном балансе на 2007 год;
- с 1 января по 30 июня 2009 г. в размере от 65 до 70 процентов от объема, указанного в сводном балансе на 2007 год;
- с 1 июля по 31 декабря 2009 г. в размере от 45 до 50 процентов от объема, указанного в сводном балансе на 2007 год;
- с 1 января по 30 июня 2010 г. в размере от 35 до 40 процентов от объема, указанного в сводном балансе на 2007 год;
- с 1 июля по 31 декабря 2010 г. в размере от 15 до 20 процентов от объема, указанного в сводном балансе на 2007 год;
- с 1 января 2011 г. электрическая энергия в полном объеме поставляется по свободным (нерегулируемым) ценам.

Таким образом, с 1 сентября 2006 года определен темп либерализации рынка электроэнергии, в соответствии с которым на оптовом рынке каждые полгода сокращается объем закупки электрической энергии по свободным ценам.

Расчеты по свободным ценам с потребителями розничного рынка введены с 1 сентября 2006 г. Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 г. № 530 «Об утверждении правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики» (далее - Правила функционирования розничных рынков).

Исходя из анализа пунктов 106 - 108 Правил функционирования розничных рынков, в случае если фактическое потребление всех потребителей гарантирующего поставщика за соответствующий месяц оказывается больше, чем суммарные объемы электроэнергии, приобретенные на оптовом рынке по регулируемым ценам (тарифам), то объемы такого превышения гарантирующий поставщик покупает по свободным (нерегулируемым) ценам и, соответственно, продает объемы такого превышения по свободным (нерегулируемым) ценам в рамках предельных уровней нерегулируемых цен.

Данный принцип распространяется на все категории потребителей, за исключением населения и приравненным к ним группам (категориям) потребителей (покупателей), которым на переходный период гарантируется поставка всего покупаемого объема электрической энергии по регулируемым ценам (п. 108 Правил функционирования розничных рынков).

Предельные уровни свободных (нерегулируемых) цен рассчитываются на соответствующий расчетный период организацией, поставляющей электрическую энергию (мощность) и доводятся до сведения покупателей.

Порядок определения объемов электрической энергии, реализуемой по регулируемым ценам, а также порядок определения

величины нерегулируемой цены на розничном рынке определены в Правилах функционирования розничных рынков и в Правилах определения стоимости электрической энергии (мощности), поставляемой на розничном рынке по регулируемым ценам, утвержденным приказом Федеральной службы по тарифам от 21.08.2007 № 166-э/1 и вступивших в действие с 23.10.2007.

Предельные уровни нерегулируемых цен на розничных рынках рассчитываются на соответствующий расчетный период организацией, поставляющей электрическую энергию (мощность), и доводятся до сведения покупателей. Так, расчеты фактической доли поставки электрической энергии по регулируемым ценам на розничном рынке для потребителей ООО «Абаканэнергосбыт» ежемесячно направляются в Государственный комитет по тарифам РХ и публикуются им в газете Хакасия, начиная с января 2009 года.

Указанные предельные уровни определяются как сумма средневзвешенной свободной (нерегулируемой) цены электрической энергии (мощности) на оптовом рынке, размера платы за подлежащие государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя), включая сбытовую надбавку гарантирующего поставщика, а также размера платы за услуги по передаче электрической энергии в случае поставки электрической энергии по договору энергоснабжения.

ООО «Абаканэнергосбыт», получив данные АТС, опубликованные на официальном сайте АТС, рассчитывает объемы потребления электроэнергии каждым потребителем и в соответствии с фактически сложившимся в месяце года коэффициентом распределения электрической энергии, поставляемой по регулируемым тарифам, определяет объем энергии, подлежащей оплате истцом по свободным тарифам на основании Правил функционирования розничных рынков, поскольку ООО «Стольник» и ООО «ТД «Славица» не относятся к группе потребителей, которым энергия поставляется исключительно по регулируемым тарифам.

Следовательно, со дня вступления в силу Правил функционирования розничных рынков в случае, если фактическое потребление потребителей гарантирующего поставщика (энергоснабжающей (энергосбытовой) организации) превышает объемы, купленные им на оптовом и розничном рынке по регулируемым ценам (тарифам), гарантирующие поставщики (энергоснабжающие (энергосбытовые) организации) при осуществлении расчетов с покупателями электрической энергии применяют новые принципы расчетов за поставленную электрическую энергию, в том числе с использованием свободных (нерегулируемых) цен.

Согласно пункту 4 Правил функционирования розничных рынков, продажа электрической энергии (мощности) на розничных рынках по регулируемым ценам (тарифам) осуществляется в объемах, соответствующих определяемым в соответствии с Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода и разделом X Правил розничных рынков объемам покупки электрической энергии (мощности) по регулируемым ценам (тарифам) гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими организациями и энергосбытовыми организациями, поставляющими электрическую энергию, в том числе, для снабжения граждан-потребителей.

Относительно довода ООО «ТД «Славица» об отсутствии правовых оснований для применения нерегулируемых цен в рамках действующего договора на поставку (отпуск) и потребление электроэнергии от 01.09.2003, не предусматривающих применение таких цен, комиссия Хакасского УФАС России учитывая позицию Федеральной антимонопольной службы, изложенную в Письме от 9 июля 2007 года № ЦА/11304 «О применении нерегулируемых цен при расчетах за электрическую энергию», сообщает следующее.

В соответствии с пунктами 1, 2, 4 статьи 426 ГК РФ договор энергоснабжения является публичным договором, цена товаров и услуг публичного договора устанавливается одинаковой для всех потребителей. В случаях, установленных законом, Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типичные договоры, положения и т.п.).

Согласно пункту 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Федеральным законом от 14.04.1995 N 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" установлено, что тарифы на электрическую и тепловую энергию подлежат государственному регулированию.

В области государственного регулирования тарифов Правительство Российской Федерации устанавливает предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни тарифов на электрическую энергию, продаваемую по нерегулируемым ценам (статья 5 названного Федерального закона).

При несоответствии условий договора о цене вышеуказанным требованиям такие условия признаются ничтожными (пункт 5 статьи 426 ГК РФ).

Таким образом, при проведении расчетов между сторонами по договорам энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) между потребителем и гарантирующим поставщиком (энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией) со дня вступления в силу Правил функционирования розничных рынков императивно применяются новые принципы организации расчетов за электроэнергию на розничном рынке, определенные Правилами функционирования розничных рынков, независимо от внесения сторонами соответствующих условий в договоры.

Регулируемая цена на электрическую энергию устанавливается уполномоченным органом в области государственного регулирования тарифов, который определяет уровень тарифов для конечных потребителей в регионах, и в течение года не подлежит изменениям.

Нерегулируемая цена на электрическую энергию для каждого участника оптового рынка определяется ОАО «Администратор торговой системы» ежемесячно по результатам конкурентного отбора ценовых заявок субъектов оптового рынка.

В 2008 году ООО «Абаканэнергосбыт», не будучи участником оптового рынка электроэнергии (мощности) и не принимая участия в торгах, в расчетах со своими потребителями применял ту же долю поставки электроэнергии (мощности) по регулируемым ценам, что и ОАО «Хакасэнергосбыт» применительно к ООО «Абаканэнергосбыт».

Для расчета свободных цен поставки электроэнергии (мощности) конечным потребителям ООО «Абаканэнергосбыт» использовалась фактическая средневзвешенная цена покупки электроэнергии (мощности) ОАО «Хакасэнергосбыт», сложившаяся по результатам торгов последнего на оптовом рынке за расчетный период, и опубликованная на сайте Некоммерческого партнерства «Администратор торговой системы».

Формула для расчета свободных цен:

Тнерег. = Трег. – Трег. покупки ОАО «ХЭС» Тнерег. покупки ОАО «ХЭС», где

Тнерег. – фактическая нерегулируемая цена на электроэнергию (мощность) для конечного потребителя ООО «Абаканэнергосбыт» по соответствующей группе и напряжению;

Трег. – утвержденный Госкомитетом по тарифам РХ тариф на электроэнергию (мощность) для конечных потребителей ООО «Абаканэнергосбыт» по соответствующей группе и напряжению;

Трег. покупки ОАО «ХЭС» – утвержденная Госкомитетом по тарифам РХ цена покупки электроэнергии (мощности) ОАО «Хакасэнергосбыт» на оптовом рынке;

Тнерег. покупки ОАО «ХЭС» - фактическая средневзвешенная цена покупки электроэнергии (мощности) ОАО «Хакасэнергосбыт» на оптовом рынке.

С 01.01.2009 ООО «Абаканэнергосбыт» покупает электрическую энергию на оптовом рынке электроэнергии (мощности). Средневзвешенная свободная (нерегулируемая) цена электрической энергии (мощности) на оптовом рынке рассчитывается администратором торговой системы (АТС) оптового рынка для точек (групп точек) поставки, в которых соответствующий участник оптового рынка - поставщик электрической энергии (мощности) на розничном рынке приобретает электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке для целей продажи на розничном рынке.

Проанализировав представленные ООО «Абаканэнергосбыт» расчеты доли поставки по регулируемой цене для розничных потребителей, нерегулируемого тарифа и иные представленные в материалы дела документы, Комиссия Хакасского УФАС России считает, что при изложенных обстоятельствах ООО «Абаканэнергосбыт» правомерно рассчитало долю и стоимость поставленной ООО «ТД «Славица» и ООО «Стольник» в спорный период (сентябрь 2008 года и январь 2009 года) электрической энергии по свободным (нерегулируемым) ценам.

Руководствуясь статьей 41, подпунктом 2 пунктом 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

Дело № 16-А-09 о нарушении пункта 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Абаканэнергосбыт» производством прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в его действиях.

Председатель комиссии: Э. Р. Гофман

Члены комиссии: П. А. Шалимов

И. А. Андрюшкова

И. И. Жукова

Примечание: в соответствии со ст. 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Хакасия.