

РЕШЕНИЕ По делу № 24-2/4-2009 по признакам нарушения ОАО «Тулская сбытовая компания» Федерального закона «О защите конкуренции» 24 февраля 2009 года г. Тула Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- > в присутствии представителей ОАО «ТСК» и представителей организаций - заявителей: ЗАО «Щекинский хлебокомбинат», ООО «ШАР-МТ», Тульского областного союза потребительских обществ, ООО «ТрубоПласт», МП «Центральная районная аптека № 26», ОАО «Тулский трикотаж», ЗАО «Донской хлебокомбинат», а также при участии в рассмотрении дела: 1. Заместителя губернатора Тульской области - < --- >, 2. Руководителя Департамента Тульской области по тарифам - < --- >, 3. Представителя Тульской областной Думы - < --- >, рассмотрев дело № 24-2/4-2009, возбужденное по признакам нарушения ОАО «Тулская сбытовая компания» (300012, г. Тула, ул. Тимирязева, 99-в) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», УСТАНОВИЛА: В Тульское УФАС России поступило 36 заявлений хозяйствующих субъектов (в том числе, приобщенные к материалам дела заявления организаций, поступившие после возбуждения дела) (список прилагается), обращения Главного федерального инспектора по Тульской области < --- >, прокуратуры Тульской области, обращений заместителя председателя Тульской областной Думы < --- >, Тульского областного Союза работодателей, Тульской торгово-промышленной палаты по вопросу обоснованности предъявления ОАО «Тулская сбытовая компания» (г. Тула, ул. Тимирязева, 99-в) хозяйствующим субъектам в декабре 2008 года и январе 2009 года завышенных сумм к оплате за поставленную электроэнергию, значительно отличающихся от стоимости электрической энергии, оплачиваемой предприятиями в течение 11 месяцев 2008 года. Ввиду того, что согласованные с организациями объёмы потребления электроэнергии остались неизменными, данные действия заведомо были совершены ОАО «ТСК» без наличия законных оснований. Согласно имеющимся в деле материалам, между организациями и ОАО «ТСК» в разные периоды времени заключены договоры на снабжение электрической энергией. Приложениями к договорам сторонами согласованы объёмы платежей по договорам, исходя из заявленных объемов потребления и ставок платы за электрическую энергию. Так, приложением № 1 «А» (являющимся неотъемлемой частью договора) к договору снабжения электрической энергией от 25.04.1997 № 10, заключенному ОАО «ТСК» с СПК ПЗ «Зыбино», было установлено заявленное потребление электроэнергии в 2008 году: всего 1 485,0 МВтч, с разбивкой по месяцам: от 75,0 МВтч до 180,0 МВтч (октябрь – 110,0 МВтч, ноябрь – 150,0 МВтч, декабрь – 170,0 МВтч). В соответствии с приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 13.01.1997 № 20, заключенному ОАО «ТСК» с ОАО «Северо-задонский экспериментальный завод», было определено заявленное потребление электрической энергией на 2008 год в размере 2 260,0 МВтч с разбивкой по месяцам: от 170,0 МВтч до 220,0 МВтч, при этом для октября, ноября и декабря – 190 МВтч; и на 2009 год в размере 3 000,0 МВтч и с разбивкой по месяцам: от 200,0 до 250,0 МВтч. Приложением № 1 «А» к договору энергоснабжения от 01.12.05 № 817, заключенному ЗАО «Щекинский хлебокомбинат» с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление на ноябрь и декабрь 2005 года в размере 190,5 МВтч и 219,0 МВтч соответственно. При этом ЗАО «Щекинский хлебокомбинат» совместно с МП «Щекинская городская электросеть» 21.04.2006г. оформило акты проверки мощности, присоединенной к Щекинским городским электросетям. Изменения в указанные акты и приложение № 1 «А» не вносились. ООО «Щекинский завод РТО» был заключен договор снабжения электрической энергией от 02.02.2005 № 109. Сведения о величине заявленного

потребления электроэнергии в договоре отсутствуют. Приложение № 4 к договору определяет величину присоединенной мощности ООО «Щекинский завод РТО», при этом изменения в указанное приложение с момента заключения договора не вносились. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 01.01.2003 № 1312, подписанным ОАО «ТСК» с ЗАО «Донской хлебокомбинат», установлено заявленное потребление электроэнергии в 2007 году с разбивкой по месяцам: от 60,0 МВтч до 75,0 МВтч (октябрь – 70,0 МВтч, ноябрь – 75,0 МВтч, декабрь – 75,0 МВтч). На 2008 год стороны изменений в величины заявленной (присоединенной) мощности не вносили. ЗАО «Экспро», производственные мощности которого присоединены к электрическим сетям Ленинского района, заключило с ОАО «ТСК» договор снабжения электрической энергией от 30.11.2004 № 314. Приложениями № 1 «А» к договору было установлено заявленное потребление электроэнергии аналогичное в 2008 году и 2009 году: всего 326,7 МВтч, с разбивкой по месяцам: от 4,0 МВтч до 64,0 МВтч (для октября, ноября – 50,0, декабря – 64,0). Согласно приложению № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 09.08.05 № 36, заключенному ОАО «ТСК» с ОАО «Тюльский трикотаж» (Киреевская чулочная фабрика), заявленное потребление электроэнергии определено для следующих месяцев 2005 года: август - 350,0 МВтч, сентябрь – 370,0 МВтч, октябрь – 380,0 МВтч, ноябрь – 390,0 МВтч, декабрь – 390,0 МВтч. Изменения сторонами в данное приложение не вносились. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 26.03.2002 № 990, заключенному ОАО «ТСК» с МП «Центральная районная аптека № 26», на 2008 год была определена величина заявленного потребления для тарифной группы с уровнем напряжения ГН - 36,0 МВтч, с разбивкой по месяцам, для октября – 2,0 МВтч, для ноября – 4,0 МВтч, для декабря – 4,0 МВтч. Для остальных вариантов тарифных групп установлено нулевое значение заявленного потребления. В соответствии с приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 01.09.2005 № 235, подписанному ОАО «ТСК» с ОАО «Мосбассуголь», было определено заявленное потребление электроэнергии на 2008 год для каждой тарифной группы, при этом для расчетов в IV квартале 2008 года применялись следующие величины: для тарифной группы с уровнем напряжения ВН: октябрь – 1 125,0 МВтч, ноябрь – 1 375,0 МВтч, декабрь – 1 625,0 МВтч; СН1: октябрь – 70,0 МВтч, ноябрь – 120,0 МВтч, декабрь – 120,0 МВтч; СН2: октябрь – 16,0 МВтч, ноябрь – 23,5 МВтч, декабрь – 26,5 МВтч. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 01.12.2002 № 1176, подписанному ОАО «ТСК» и ИП < --- > , установлено заявленное потребление электроэнергии в 2008 году: всего 162,5 МВтч, с разбивкой по месяцам: от 8,5 МВтч до 19,0 МВтч (октябрь – 11,5 МВтч, ноябрь – 16,5 МВтч, декабрь – 18,0 МВтч). В соответствии с приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 31.12.1996 № 124, заключенному СПК «Стрелецкий» с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление на 2008 год для тарифной группы с уровнем напряжения НН в размере 790,0 МВтч в год с разбивкой по месяцам (октябрь – 60,0 МВтч, ноябрь – 81,0 МВтч, декабрь – 86,0 МВтч), для остальных тарифных групп установлено нулевое значение заявленного потребления. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 31.12.1996 № 131, заключенному ЗАО «Рассвет» с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление на 2008 год для тарифной группы с уровнем напряжения НН в размере 831,2 МВтч в год с разбивкой по месяцам (октябрь – 65,0 МВтч, ноябрь – 68,0 МВтч, декабрь – 70,0 МВтч), для остальных тарифных групп установлено нулевое значение заявленного потребления. Согласно приложению № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 01.06.2007 № 1765, подписанному ОАО «ТСК» с МУК «Стрелецкий КДЦ» муниципального образования

Южно- Одоевское Одоевского района, определено заявленное потребление на 2008 год для тарифной группы с уровнем напряжения НН в размере 69,98 Мвтч в год с разбивкой по месяцам (октябрь – 3,0 МВтч, ноябрь – 10,0 МВтч, декабрь – 14,0 МВтч), для остальных тарифных групп установлено нулевое значение заявленного потребления. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 28.11.2004 № 53, заключенному ОАО «Ефремовский маслосыродельный комбинат» с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление электроэнергии на 2008 год в размере 2690,0 Мвтч в год с разбивкой по месяцам (октябрь – 225,0 МВтч, ноябрь – 205,0 МВтч, декабрь – 185,0 МВтч). В соответствии с приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 22.05.2008, заключенному Тульским областным союзом потребительских обществ с ОАО «ТСК», определены нулевые значения заявленного потребления электроэнергии на 2008 года для всех вариантов тарифных групп. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 31.12.1996 № 268, заключенному Дубенским районным потребительским обществом с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление на 2008 год для тарифной группы с уровнем напряжения НН в размере 540,0 Мвтч в год с разбивкой по месяцам (октябрь – 43,0 МВтч, ноябрь – 50,0 МВтч, декабрь – 50,0 МВтч), для остальных групп установлено нулевое значение заявленного потребления. В соответствии с приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 02.04.2002 № 322, подписанному Потребительским обществом «Тургеневское» с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление на 2008 год для тарифной группы с уровнем напряжения НН в размере 174,0 Мвтч в год с разбивкой по месяцам (октябрь – 13,0 МВтч, ноябрь – 16,0 МВтч, декабрь – 19,0 МВтч), СН 2: в размере 36,0 МВтч в год с разбивкой по месяцам (октябрь – 2,0 МВтч, ноябрь – 4,0 МВтч, декабрь – 6,0 МВтч), для остальных тарифных групп установлено нулевое значение заявленного потребления. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 10.01.2006 № 2493В, заключенному МП «Щекинское ЖКХ» с ОАО «ТСК», установлено заявленное потребление электроэнергии в 2006 году с разбивкой по месяцам: от 7,99 МВтч до 8,01 МВтч (октябрь – 8,01 МВтч, ноябрь – 8,01 МВтч, декабрь – 8,00 МВтч). В последующем стороны изменений в величины заявленной (присоединенной) мощности не вносили. В соответствии с приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 01.01.2007 № 3215, подписанному ООО «Водо-канализационное хозяйство» с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление на 2007 год для тарифной группы с уровнем напряжения НН в размере от 54,00 КВтч до 82,00 КВтч с разбивкой по месяцам (октябрь – 67,00 КВтч, ноябрь – 82,00 КВтч, декабрь – 80,00 КВтч), СН 2: в размере от 15,00 КВтч до 34,00 КВтч с разбивкой по месяцам (октябрь – 23,00 КВтч, ноябрь – 28,00 КВтч, декабрь – 30,00 КВтч). Изменения сторонами в данные приложения не вносились. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 01.01.2007 № 3216В, заключенному ООО «Теплосервис» с ОАО «ТСК», установлено заявленное потребление электроэнергии в 2006 году с разбивкой по месяцам: от 1,50 МВтч до 81,50 МВтч (октябрь – 36,0 МВтч, ноябрь – 69,0 МВтч, декабрь – 74,0 МВтч). В последующем стороны изменений в величины заявленной (присоединенной) мощности не вносили. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 09.08.2006 № 508, заключенному ООО «Сантехдеталь» с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление для III и IV квартала 2006 года (октябрь – 29,0 МВтч, ноябрь – 29,0 МВтч, декабрь – 28,0 МВтч). В последующем стороны изменений в величины заявленной (присоединенной) мощности не вносили. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 11.08.2006 № 509, заключенному ООО «Металлик-быт» с ОАО «ТСК», также определено заявленное потребление для III и IV

квартала 2006 года (октябрь – 10,0 МВтч, ноябрь – 10,0 МВтч, декабрь – 10,0 МВтч). В последующем стороны изменений в величины заявленной (присоединенной) мощности не вносили. В соответствии с приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 13.08.2008 № 259, подписанному ООО «Завод «Кристалл» с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление для III и IV квартала 2008 года (октябрь – 56,0 МВтч, ноябрь – 56,0 МВтч, декабрь – 56,0 МВтч). Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 31.08.2007 № 3355, заключенному ООО «Мокошь» (база отдыха «Приокская поляна») с ОАО «ТСК», определено заявленное потребление для III и IV квартала 2007 года (октябрь – 26,0 МВтч, ноябрь – 30,0 МВтч, декабрь – 30,0 МВтч). В последующем стороны изменений в величины заявленной (присоединенной) мощности не вносили.

Согласно приложению № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 01.11.2005 № 44, подписанному ОАО «ТСК» и ООО «Стройтехника», установлено заявленное потребление электроэнергии в 2008 году: всего 4 525,0 МВтч, с разбивкой по месяцам: от 300,0 МВтч до 450,0 МВтч (октябрь – 350,0 МВтч, ноябрь – 450,0 МВтч, декабрь – 450,0 МВтч). Изложенные факты свидетельствуют о том, что организациями - абонентами совместно с ОАО «ТСК» были установлены договорные объемы потребления электроэнергии, которые соблюдались хозяйствующими субъектами – потребителями на протяжении всего действия договора. В ходе заседания комиссии заявители подтвердили свою позицию, изложенную в заявлениях, что изменений фактического потребления электрической энергии (мощности), на этих предприятиях также не происходило. Оплата потребляемой хозяйствующими субъектами – абонентами производилась по цене, представляющей собой сумму слагаемых тарифов, утвержденных приказами ФСТ РФ и постановлениями департаментами Тульской области по тарифам (стоимости покупной электрической энергии (мощности), сбытовой надбавки гарантирующего поставщика, тарифов на услуги по передаче единицы электрической энергии суммы тарифов на услуги, являющихся неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей). Постановлением Департамента Тульской области по тарифам от 18.12.2007г. № 37/4 (приложением 1) были утверждены тарифы на услугу по передаче электрической энергии для потребителей Тульской области на 2008 год для следующих групп потребителей: 1. Одноставочные тарифы для прочих потребителей; 2. Двухставочные тарифы; 3. Одноставочный тариф для потребителей с числом часов использования заявленной мощности; 4. Зонные тарифы. При этом, исходя из пояснения сторон и имеющихся в материалах дела документов, при расчетах с абонентами ОАО «Тульская сбытовая компания» в течение 11 месяцев (январь-ноябрь) 2008 года применяло одноставочный тариф на услугу по передаче электрической энергии для группы «прочие потребители» (ООО «Щекинский завод РТО», ЗАО «Донской хлебокомбинат» и т.д.) и одноставочный тариф по передаче электрической энергии для потребителей с числом часов использования заявленной мощности от 7 000 и выше, дифференцированные по диапазонам напряжения. При расчетах с ОАО «Тульский трикотаж» - одноставочный тариф с числом часов использования заявленной мощности от 5 000 до 6 000. В декабре 2008 года ОАО «Тульская сбытовая компания» в одностороннем порядке применило для расчетов со всеми обратившимися в Тульское УФАС России организациями – абонентами одноставочный тариф с пониженным числом часов использования заявленной мощности – менее 2 000 и 4 000, что привело к повышению платы за электроэнергию более чем на 50%. На заседании комиссии представители ОАО «Тульская сбытовая компания» заявили о том, что с января 2008 года вариант одноставочного тарифа для прочих потребителей, предусмотренный пунктом №1 постановления

департамента Тульской области по тарифам, не применялся, в силу его «справочного характера», и отсутствия этого варианта тарифа в постановлении Правительства РФ от 26.02.2004 N 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации». Представители ОАО «Тульская сбытовая компания» утверждали, что для всех абонентов ОАО «ТСК», применялся одноставочный тариф для потребителей с числом часов использования заявленной мощности от 7 000, совпадающий по сумме оплаты с одноставочным тарифом для прочих потребителей, и причиной его изменения с повышенных значений часов использования мощности на пониженные варианты явилась общая ситуация на рынке потребления электроэнергии, которое значительно сократилось в условиях спада промышленного производства, в результате чего, из-за непоступления запланированных объемов денежных средств, гарантирующий поставщик не смог обеспечить восполнение затрат генерирующих организаций на производство электроэнергии и сетевых организаций на передачу электроэнергии до хозяйствующих субъектов - потребителей. В силу этих причин в декабре 2008 года ОАО «Тульская сбытовая компания» в одностороннем порядке было принято решение о взимании денежных средств с отдельных организаций – потребителей электроэнергии по одноставочному тарифу с пониженными значениями часов использования заявленной мощности, исходя из того, что по мнению ОАО «Тульская сбытовая компания», в рамках диспозиции одного действующего тарифа одностороннее изменение суммы оплаты в зависимости от часов использования заявленной мощности допустимо в силу действующих договоров между ОАО «Тульская сбытовая компания» и организациями-потребителями. Комиссия Тульского УФАС не согласна с подобной трактовкой действующего гражданского законодательства, не допускающего изменения гражданско-правовых договоров в одностороннем порядке, если это не основано на законе, договоре или по взаимному соглашению сторон. Действовавшие в январе-ноябре 2008 г. договоры о поставке электроэнергии между ОАО «Тульская сбытовая компания» и организациями-потребителями электроэнергии не ставили оплату электроэнергии в зависимость от числа часов использования заявленной мощности, в ряде выставляемых потребителям счетах - фактурах применялся одноставочный тариф для прочих потребителей, применение которого при отсутствии аналогичного тарифа в постановлении Правительства «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», сторонами по договорам не оспаривалась ни в судебном порядке, ни в процессе внесения изменений в договоры, следовательно, они согласились применять и применяли эту норму в течение 11 месяцев по умолчанию. В этих условиях переход на другие ставки оплаты электроэнергии без соблюдения порядка, определенного ГК РФ, ущемляет интересы организаций-потребителей электроэнергии, вынужденных производить завышенную оплату за оказанные услуги в условиях завершившегося финансового года и выполненных отчетов перед фискальными и иными органами. Правовые основы функционирования розничных рынков электрической энергии (далее - розничные рынки) в течение переходного периода реформирования электроэнергетики устанавливаются Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики от 31 августа 2006 г. №530 (далее - Правила). Пунктом 6 Правил предусмотрена возможность оказания услуг по передаче электрической энергии гарантирующим поставщиком на основании заключённых с потребителями договоров энергоснабжения с учётом правил, установленных законодательством Российской Федерации в отношении договора оказания по

передаче электрической энергии. В соответствии с пунктом 11 Правил гарантирующий поставщик, энергосбытовая организация и потребитель, энергопринимающие устройства которого присоединены к электрическим сетям соответствующей сетевой организации, представляют сетевой организации для осуществления ею контроля за выполнением указанного условия следующие сведения: - наименование покупателя электрической энергии, передаваемой с использованием электрических сетей данной сетевой организации, - юридического лица (фамилия, имя и отчество физического лица), место нахождения юридического лица (место жительства физического лица), его точки поставки на розничном рынке, платежные реквизиты; - сведения о заключении, об изменении и о расторжении договора, на основании которого обеспечивается снабжение электрической энергией указанного покупателя, а также основные условия этого договора, позволяющие определить объем и режим подачи электрической энергии. То есть при заключении договора энергоснабжения предполагается наличие предусмотренных законодательством обязательных условий договора. В том числе пунктом 66 Правил определено, что в договоре энергоснабжения (договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии определяются: а) порядок согласования договорного объема потребления электрической энергии; б) порядок компенсации стоимости отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления, по установленным органом регулирования правилам возмещения расходов, связанных с отклонениями фактических объёмов потребления электрической энергии от договорных (п. 68 Правил). Следовательно, действующими нормами законодательства предусмотрен определённый порядок урегулирования разногласий, послуживших основанием для возникновения спорной ситуации. Таким образом, ОАО «Тулская сбытовая компания» могло и должно было предвидеть последствия отсутствия обязательных положений в публичных договорах. При этом при возникновении непредвиденных финансовых потерь, как это представляется ОАО «Тулская сбытовая компания», сбытовые организации имеют право на их компенсацию в следующем периоде регулирования. Исходя из норм главы XII «Основные положения организации коммерческого учета электрической энергии на розничных рынках» Правил, договором энергоснабжения между гарантирующим поставщиком и потребителем, должны быть урегулированы вопросы коммерческого учёта потреблённой электрической энергии. При этом при расчётах могут использоваться данные, полученные с помощью оговорённых договором приборов учёта, или расчёты могут осуществляться расчётным способом. В имеющихся в деле договорах энергоснабжения отсутствуют нормы, предусмотренные данной главой. Комиссия считает, что поскольку действующим законодательством не определён порядок расчёта заявленной мощности применительно к договору энергоснабжения (поставки) электроэнергии, величина заявленной мощности и число часов использования заявленной мощности в году подлежат согласованию сторонами по договору энергоснабжения (поставки). Не может быть принято во внимание заявление представителей ОАО «Тулская сбытовая компания» о причинах неприменения пониженных значений числа часов использования мощности в силу «достаточности» платежей для расчетов с генерирующими и сетевыми организациями в предыдущий период 2008 года, позволявших ОАО «Тулская сбытовая компания» уравнивать по оплате крупные промышленные предприятия с предприятиями среднего и малого бизнеса. Подобная «благодарительность» фактически привела большинство малых предприятий в декабре 2008 г. к состоянию банкротства и последующей ликвидации в связи с

незначительным числом часов использования мощности в силу производственных возможностей, предусматривающим наивысшие ставки оплаты электроэнергии. Таким образом, ОАО «Тюльская сбытовая компания», применив при расчетах с абонентами иной вариант тарифа на услугу по передаче электрической энергии (для абонентов, расчеты с которыми на протяжении 2008 года происходили с применением одноставочного тарифа для группы «прочие потребители»), не уведомив абонентов о применении в декабре 2008 года нового варианта тарифа, не достигнув с ними соглашений об изменении варианта применяемого тарифа, нарушило пункт 58 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации (утв. постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 109), согласно которому в расчетном периоде регулирования не допускается изменения варианта тарифа, если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон. Произвольно, перейдя на использование пониженных значений тарифного меню одноставочного тарифа на передачу электрической энергии с числом часов использования заявленной мощности для других абонентов без уведомления абонентов и достижения с ними соглашений, ОАО «Тюльская сбытовая компания» нарушило условия заключенных с данными абонентами договоров снабжения электрической энергией, согласно которым изменение условий договора и дополнения к нему могут производиться путем заключения дополнительных соглашений, подписанных обеими сторонами. Согласно статье 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускается, за исключением случаев предусмотренных законом или договором (статья 310 ГК РФ). При заключении договора было достигнуто соглашение о цене договора, и согласно части 2 статьи 424 Гражданского кодекса РФ изменение цены договора после его заключения допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке. При заключении договора снабжения электрической энергией сторонами были определены договорные объемы потребления электрической энергией, число часов использованной мощности не являлось предметом согласования при заключении договоров, уведомления об изменении величины присоединенной мощности в адрес ОАО «Тюльская сбытовая компания» указанными хозяйствующими субъектами не направлялись. Таким образом, Комиссия не установила законных оснований для использования пониженного значения меню одноставочного тарифа с числом часов использования заявленной мощности и изменения в расчетном периоде размера оплаты со стороны ОАО «Тюльская сбытовая компания». Договоренность о применении данного тарифа ОАО «Тюльская сбытовая компания» в установленном порядке с хозяйствующими субъектами достигнута не была, что является нарушением части 2 статьи 424 ГК РФ и ущемляет интересы организаций – потребителей, обязывая передавать денежные средства, не предусмотренные договорными отношениями. Аналогичную позицию в письме от 16.02.09 № 19-01-13/156 выразил Департамент Тюльской области по тарифам. По мнению Департамента Тюльской области по тарифам, действия ОАО «Тюльская сбытовая компания» по переходу в декабре 2008 года к иному тарифу неправомерны, поскольку в договорах на 2008 год не указаны ни значения заявленной мощности, ни значения числа часов ее использования. Также ОАО «Тюльская сбытовая компания» (по его заявлению) при расчетах с 2114 абонентами в декабре 2008 года использовало ранее

применяемые варианты тарифа, т.е. применяло при расчетах с этими потребителями иные цены, чем для 6317 остальных абонентов, в том числе и заявителей, ущемляя их интересы и нарушая правила заключения публичных договоров. Так, например, ИП Крючковой Е.С. (Тульская обл., п. Чернь, ул. Советская, д. 26), осуществляющей хозяйственную деятельность на рынке розничной торговли фармацевтическими товарами, в декабре 2008 года были выставлены счета по оплате потребленной электроэнергии по ранее действующим тарифам. В то же время ООО «Каскад», также работающему на рынке розничной торговли фармацевтическими товарами (аптечные пункты – Тульская обл., п. Чернь, ул. Ленина, д. 26 и Тульская обл., п. Чернь, ул. Свободная, д. 78), в декабре 2008 года были выставлены счета за потребленную электроэнергию по новому виду тарифа. Согласно части 2 статьи 426 ГК РФ цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. Таким образом, при прочих равных условиях (незаявлении числа часов использованной мощности, неизменной величины присоединенной мощности) потребители, оплачивающие электроэнергию в декабре 2008 года по ранее действующим тарифам, поставлены в более выгодные условия по сравнению с абонентами, вынужденными оплачивать ОАО «Тульская сбытовая компания» в декабре 2008 года электроэнергию по новым видам (вариантам) тарифов. Приказом Тульского УФАС России от 26.06.2007г. № 43 ОАО «Тульская сбытовая компания» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов (товарный рынок: купля-продажа (поставка) электрической энергии, доля более 50 процентов). Согласно пункту 3.6.5 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, утвержденного приказом ФАС от 17.01.2007 № 5, определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, с долей более 50 процентов. В соответствии с п. 5 правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики от 31 августа 2006 г. №530 гарантирующие поставщики осуществляют поставку электрической энергии покупателям электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии. На основании вышеизложенного, ОАО «Тульская сбытовая компания», ущемляя интересы хозяйствующих субъектов путем выдвижения в направляемых в их адрес счетах-фактурах необоснованных требований о передаче денежных средств в завышенных объемах в оплату за передачу электроэнергии в декабре 2008 года, в порядке, не предусмотренном договорными отношениями, и создавая дискриминационные условия отдельным хозяйствующим субъектам, нарушило часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Кроме того, заявители жаловались на нарушения порядка выбора и применения варианта тарифа по оплате электроэнергии, допущенные ОАО «Тульская сбытовая компания» в 2009 году. Так, 30.01.2009 ООО «ШАР-МТ» направило ОАО «ТСК» письмо № 5, в котором предлагало применять для расчетов в 2009 году за потребляемую электроэнергию зонный тариф. ОАО «ТСК» письмом

от 05.02.2009 № 03-270 отказало ООО «ШАР-МТ» в выборе варианта тарифа в связи с пропуском установленного срока для уведомления об изменении тарифа и уведомило, что расчет будет производиться по действующему тарифу. Также, было отказано в выборе варианта тарифа ОАО «Тульский трикотаж» (Киреевская чулочная фабрика). ОАО «Тульская сбытовая компания» для расчетов за январь, февраль 2009 года предъявило ЗАО «Щекинский хлебокомбинат» к оплате счета по одноставочному тарифу для потребителей с числом часов использования заявленной мощности менее 5000 МВтч. При этом данный вид тарифа с потребителем не согласовывался. В адрес ООО «Щекинский завод РТО» ОАО «Тульская сбытовая компания» был направлен проект приложения № 1А к договору от 02.02.2005, определяющего примерные объемы платежей за 2009 год с применением одноставочного тарифа, исходя из числа часов заявленной мощности и указанием размеров заявленного потребления в год по тарифным группам с уровнем напряжения ВН, СН1, СН2, НН соответственно 4790 МВтч, 510 МВтч, 128 МВтч, 81 МВтч). 21.01.2009 ООО «Металлообрабатывающий завод» и ОАО «Тульская сбытовая компания» было подписано приложение № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 24.03.2004 № 299, определяющее заявленное потребление на 2009 год в размере 809,3 МВтч. В соответствии с приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 13.01.1997 № 20, заключенному ОАО «ТСК» с ОАО «Северо-задонский экспериментальный завод» было определено заявленное потребление электрической энергией на 2009 год в размере 3 000,0 МВтч и с разбивкой по месяцам: от 200,0 до 250,0 МВтч. Приложением № 1 «А» к договору снабжения электрической энергией от 30.11.2004 № 314, заключенному ЗАО «Экспро» с ООО «Тульская сбытовая компания», было установлено заявленное потребление электроэнергии в 2009 году: всего 326,7 МВтч, с разбивкой по месяцам: от 4,0 МВтч до 64,0 МВтч (для октября, ноября – 50,0, декабря – 64,0). Согласно пункту 58 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации потребители самостоятельно выбирают при проведении расчетов за электрическую энергию на розничном рынке один из указанных вариантов тарифа, уведомив об этом организацию, поставляющую ему электрическую энергию, не менее чем за месяц до вступления в силу указанных тарифов. При отсутствии такого уведомления расчет за электрическую энергию, если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон, производится по варианту тарифа, действовавшему в период, предшествующий расчетному. Однако Департаментом Тульской области по тарифам постановлением от 17.12.2008 № 31/4 на 2009 год были утверждены новые тарифы на электрическую энергию, реализуемую ОАО «Тульская сбытовая компания», уже включающие в себя все применяемое ранее слагаемые стоимости электроэнергии, и установленные для следующих групп потребителей: 1. Двухставочные тарифы. 2. Одноставочный тариф для потребления с числом часов использования заявленной мощности. 3. Зонные тарифы. Указанное постановление было опубликовано в газете «Тульское известия» 18 декабря 2008 года, тарифы вступили в силу с 1 января 2009 года. Таким образом, для потребителей Тульской области для применения в 2009 году установлены не тарифы на услуги по передаче электрической энергии, а новые варианты тарифов -на реализуемую электрическую энергию. Срок для уведомления ОАО «ТСК» о выборе нового варианта тарифа был организациями – абонентами пропущен не по их вине. Однако применить ранее действующие варианты тарифов не представляется возможным ввиду их отмены постановлением Департамента Тульской области по тарифам. Согласно условиям заключенных организациями – абонентами с ОАО «ТСК» договоров снабжения электрической энергией и нормативными правовыми

актами при продаже электроэнергии подлежат применению тарифы (цены) на электрическую энергию, утвержденные решениями уполномоченных органов государственной власти, при изменении указанными органами тарифов (цен), они считаются включенными в настоящий договор и подлежат применению с момента их введения. Порядок выбора варианта тарифа при введении новых тарифов условиями договора не определен. Однако ОАО «ТСК» в 2009 году без внесения соответствующих изменений в действующие договоры применяет для расчетов с организациями - абонентами одноставочный тариф для потребления с числом часов использования заявленной мощности и не предоставляет абонентам права выбора других вариантов тарифа. Применение ОАО «ТСК» при расчетах с организациями – потребителями выбранных на усмотрение гарантирующего поставщика новых, ранее неприменяемых тарифов, свидетельствует об одностороннем внесении изменений в условие договора о цене договора, что противоречит части 2 статьи 424 ГК РФ и ущемляет интересы организаций. Кроме этого, применение ОАО «ТСК» данных вариантов тарифа является причиной неправильных расчетов между ОАО «ТСК» и потребителями за поставленную им электроэнергию в 2009 году, что также ущемляет интересы организаций. На заседании комиссии по рассмотрению дела № 24-2/4-2009 Тульским областным союзом потребительских обществ было заявлено ходатайство о внесении изменений в условия заключенного с ОАО «ТСК» договора, а именно предоставлении потребителю права самостоятельного выбора варианта тарифа, подлежащего применению при расчете за электроэнергию в 2009 году. Указанное ходатайство Комиссией удовлетворено. Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г «О защите конкуренции», РЕШИЛА: 1. В соответствии с Регламентом по осуществлению государственной функции по установлению доминирующего положения при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства, и на основании результатов анализа состояния конкурентной среды на розничном рынке купли – продажи электроэнергии Тульской области, согласно которым ОАО «Тульская сбытовая компания» (гарантирующий поставщик) занимает долю на рынке купли-продажи электроэнергии в географических границах зоны ответственности более 50 процентов и включено в реестр хозяйствующих субъектов, на основании статьи 5 Федерального Закона «О защите конкуренции» признать ОАО «Тульская сбытовая компания» хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке купли-продажи электроэнергии. 2. Признать ОАО «Тульская сбытовая компания» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем ущемления интересов организаций, выразившемся в предъявлении в направляемых в их адрес счетах-фактурах необоснованных требований о передаче денежных средств в завышенных объемах в оплату за передачу электроэнергии в декабре 2008 года и за реализованную электроэнергию в январе, феврале 2009 года, в порядке, не предусмотренном договорными отношениями, и в создании дискриминационных условий для отдельных организаций. 3. Выдать ОАО «Тульская сбытовая компания» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: 3.1. Произвести перерасчет стоимости электроэнергии, поставленной организациям (включая индивидуальных предпринимателей) – потребителям в декабре 2008 года, по ранее применяемым в течение года вариантам тарифа, 3.2. Совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, путем направления организациям, покупающим электроэнергию у ОАО «Тульская сбытовая компания», предложений о выборе варианта тарифа, подлежащего

применению для расчетов за поставляемую в 2009 году ОАО «Тюльская сбытовая компания» электроэнергию в связи с введением новых вариантов тарифов на электроэнергию, реализуемую ОАО «Тюльская сбытовая компания», 3.3. После внесения соответствующих изменений в действующие договоры, исходя из достигнутых договоренностей о выборе варианта тарифа между потребителями и ОАО «Тюльская сбытовая компания», произвести перерасчет произведенной в 2009 году оплаты за поставленную электроэнергию. 4. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тюльского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ОАО «Тюльская сбытовая компания» к административной ответственности. ПРЕДПИСАНИЕ 24 февраля 2009 года г. Тула Комиссия Тюльского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26.07 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 24 февраля 2009 года по делу № 24-2/4-2009 о нарушении ОАО «Тюльская сбытовая компания» (300012, г. Тула, ул. Тимирязева, 99-в) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» ПРЕДПИСЫВАЕТ: 1. ОАО «Тюльская сбытовая компания» в срок до 24 марта 2009 года прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем проведения перерасчета стоимости электроэнергии, поставленной хозяйствующим субъектам – потребителям в декабре 2008 года, по ранее применяемым вариантам тарифа. 2. ОАО «Тюльская сбытовая компания» в срок до 24 апреля 2009 года совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, путем направления хозяйствующим субъектам, покупающим электроэнергию у ОАО «Тюльская сбытовая компания», предложений о выборе варианта тарифа, подлежащего применению для расчетов за поставляемую в 2009 году ОАО «Тюльская сбытовая компания» электроэнергию, в связи с введением новых тарифов на электроэнергию, реализуемую ОАО «Тюльская сбытовая компания». Внести соответствующие изменения в действующие договоры с последующим перерасчетом произведенной в 2009 году оплаты за поставленную электроэнергию, исходя из достигнутых договоренностей о выборе варианта тарифа между потребителями и ОАО «Тюльская сбытовая компания». 3. О выполнении настоящего предписания сообщить в Тюльское УФАС России до 12 мая 2009 года. Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Тюльской области в течение трех месяцев со дня его вынесения.