

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-34-10-12

Резолютивная часть решения объявлена 6 сентября 2012 года г.
Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 12 сентября 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,

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

в присутствии: представителя «...» по нотариальной доверенности «...». и представителя ОАО «Новосибирскэнергообл» «...» по доверенности «...»;

представителя ответчика – директора ООО «Берилл плюс» «...»,

рассмотрев дело № 02-01-34-10-12 от 15.08.2012 г. по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Берилл плюс» (ИНН 5409112496, 630068, г.Новосибирск, ул.Одоевского, 6) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

«...» является собственником земельного участка и объекта незавершенного строительства (индивидуального жилого дома) по адресу «...»«...». Технологическое присоединение энергопринимающих устройств в индивидуальном жилом доме по адресу г. Новосибирск ул. Калиновая, 5 осуществлено к сетям ОАО «Региональные электрические сети» (ранее – ЗАО «Региональные электрические сети») опосредованно через объекты электросетевого хозяйства ООО «Берилл плюс». Данный вывод не оспаривается ООО «Берилл плюс» и подтверждается копиями следующих документов:

- акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон б/н б/д между ОАО «РЭС» и гр. «...» согласно которому граница между ОАО «РЭС» и ООО «Берилл плюс» устанавливается на кабельных наконечниках КЛ-410 кВ в ТП-2064 яч. 8, а между ООО «Берилл плюс» и гр. «...» – на ВЛ-0,4 кВ ТП-3171 на изоляторах ввода в дом заявителя;

- акт разграничения электрических сетей и энергопринимающего устройства, находящихся на праве собственности или во владении на ином законном основании, и эксплуатационной ответственности от 30.09.2010 г. между ОАО «РЭС» и ООО «Берилл плюс»;

- п. 5. Договора на оказание услуг по отпуску электроэнергии и разграничение эксплуатационной ответственности за использование электросетей №75 от 09.05.2008 г. между заявителем и ООО «Берилл плюс».

До мая 2012 г. между гр. «...» и ООО «Берилл плюс» действовал договор на оказание услуг по отпуску электроэнергии и разграничение эксплуатационной ответственности за использование электросетей №75 от 09.05.2008 г., по которому ООО «Берилл плюс» отпускал Застройщику («...») электроэнергию, а Застройщик оплачивал электрическую энергию (п. 3 договора). Согласно п. 5. данного договора граница эксплуатационной ответственности за техническое состояние и обслуживание сетей находилась на болтовом соединении кабеля и проводов ВЛ-0,4 кВ на опоре подключения. За болтовое соединение, кабель и электрооборудование в доме нес ответственность Застройщик. За ВЛ-0,4 кВ ответственность нес ООО «Берилл плюс».

В соответствии с п. 6 указанного договора гр. «...» должен был оплачивать расходы по текущему содержанию, ремонту и обслуживанию объектов электросетевого хозяйства, за которые несет эксплуатационную ответственность ООО «Берилл плюс».

Оплата, произведенная гр. «...» по вышеуказанному договору за потребленную электрическую энергию и обслуживание сетей, подтверждается копиями квитанций к приходным кассовым ордерам за период с мая 2011 г. по апрель 2012 г.

Таким образом, ООО «Берилл плюс» в период с мая 2011 г. по апрель 2012 г. оказывало «...» услуги по передаче электрической энергии.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России (исх. №02-4041 от 18.06.2012 г.) ООО «Берилл плюс» сообщило, что электрические сети, к которым присоединен дом заявителя, не поставлены на баланс Общества, но построены, принадлежат и эксплуатируются Обществом. В доказательство ООО «Берилл плюс» (исх. 57 от 30.06.2012 г.; исх. №60 от 06.07.2012 г.) представило:

- копию кадастрового паспорта, выданного на данные сети (п. Лесная поляна по ул. Одоевского) от 22.03.2011 г.;

- копию протокола совещания застройщиков II очереди застройки п. Лесная поляна (п. Ясная поляна) от 12.07.2006 г.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» ООО «Берилл плюс» является территориальной сетевой организацией: территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства.

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа, 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.

Согласно пункту 43 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке (утв. Приказом ФСТ от 06.08.2004 г. № 20-э/2), стоимость работ, выполняемых организацией, эксплуатирующей на правах собственности или на иных законных основаниях электрические сети и/или устройства преобразования электрической энергии, учитывается при расчете тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии с частью 4 статьи 23.1 Федерального закона № 35-ФЗ от 26.03.2003 г. «Об электроэнергетике» цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, подлежат государственному регулированию.

В соответствии с п. 65 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 г. №109), тарифы на услуги по передаче электрической энергии устанавливают органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

В настоящее время органом исполнительной власти в Новосибирской области, осуществляющим исполнительно-распорядительную деятельность и нормативное правовое регулирование в сфере государственного регулирования цен (тарифов) и ценообразования, является Департамент по тарифам Новосибирской области (п. 1 Положения о департаменте по тарифам Новосибирской области, утвержденного постановлением Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 г. № 326).

Таким образом, ООО «Берилл плюс» обязано было установить и взимать плату с гр. «...» за содержание и текущее обслуживание сетей в составе надлежащим образом утвержденного тарифа на передачу электрической энергии.

Согласно представленным ООО «Берилл плюс» (исх. №57 от 30.06.2012 г.) сведениям, размер платы за содержание и текущее обслуживание сетей в п. Ясная поляна установлен Обществом самостоятельно с 01.01.2010 г. в размере 800 руб./мес. с одного индивидуального жилого дома на основании сметы расходов.

Таким образом, установление ООО «Берилл плюс» для гр. «...» в п. 6 Договора на оказание услуг по отпуску электроэнергии и разграничение эксплуатационной ответственности за использование электросетей №75 от 09.05.2008 г., платы за содержание и текущее обслуживание объектов электросетевого хозяйства ООО «Берилл плюс», не утвержденной надлежащим образом в составе тарифа на передачу электрической энергии, а также взимание данной платы в период с мая 2011 г. по апрель 2012 г. противоречит действующему законодательству.

ООО «Берилл плюс» (исх. №22 от 16.02.2011 г.) обращалось в Департамент по тарифам НСО за разъяснением, за чей счет (Общества или подключенных абонентов) возможно содержание, обслуживание и ремонт электрических сетей.

Департамент по тарифам НСО (исх. №198/5 от 16.03.2011 г.) разъяснил ООО «Берилл плюс» права и обязанности иных владельцев электросетевого хозяйства в соответствии с действующим законодательством, а также незаконность возложения на абонентов расходов на содержание объектов электросетевого хозяйства при отсутствии установленного тарифа на передачу электрической энергии. В том же письме Департамент по тарифам посоветовал ООО «Берилл плюс», в связи с малым объемом принадлежащих последнему сетей, передать объекты в муниципальную собственность или на законном основании в сетевую организацию ОАО «РЭС», чтобы снять необходимость устанавливать тариф на передачу электрической энергии.

Письмом (исх. №32 от 24.06.2011 г.) ООО «Берилл плюс» предложило ОАО «РЭС» выкупить или взять в аренду принадлежащие Обществу электрические сети в п. Ясная поляна. Однако сделка между сторонами до настоящего времени не состоялась, как поясняет ООО «Берилл плюс», в связи с отказом ОАО «РЭС».

ООО «Берилл плюс» (исх. №59 от 04.07.2012 г.) повторно обратилось в Департамент по тарифам НСО с просьбой разъяснить законный способ возмещения расходов на содержание электрических сетей ООО «Берилл плюс». До настоящего времени ответ от Департамента по тарифам НСО на данное письмо не получен.

Услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

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

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче электрической энергии, хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи электрической энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере энергетики, поскольку получение услуг по передаче электрической энергии через любые другие сетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического присоединения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

Таким образом, ООО «Берилл плюс» является субъектом рынка по передаче электрической энергии в части оказания услуги по обеспечению перетока электрической энергии на безвозмездной основе через объекты электросетевого хозяйства ООО «Берилл плюс», что следует, в том числе из положений Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», по смыслу которого, услуги как по технологическому присоединению к электрическим сетям, так и по перетоку электрической энергии (в случае невозможности непосредственного присоединения к электрическим сетям энергоснабжающей организации) самостоятельного значения не имеют, а осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителей, являясь обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии. Вывод о том, что переток электрической энергии на безвозмездной основе через объекты электросетевого хозяйства их владельца является частью оказываемой этим владельцем услуги по передаче электрической энергии подтверждается существующей судебной практикой (Решением Арбитражного суда Омской области от 17.08.2010 г. и Постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А46-6206/2010, Постановлением ФАС Западно-Сибирского округа от 22.03.2011 г. №А46-6206/2010 (кассационная инстанция)).

Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии (в данном случае ООО «Берилл плюс») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды. Данный вывод соответствует позиции арбитражных судов (Постановление ФАС Уральского округа от 11.12.2008 г. № Ф09-9319/08-С1, Решение Арбитражного суда Омской области от 17.08.2010 г. № А46-6206/2010, Постановление ФАС Северо-западного округа от 13.08.2007 г. № А56-12283/2006).

Таким образом, ООО «Берилл плюс» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии через объекты электросетевого хозяйства ООО «Берилл плюс» для гр. «...» (индивидуальный жилой дом по адресу «...»).

Необходимо отметить, что гр. «...» заключил Договор энергоснабжения для бытового потребления с ОАО «Новосибирскэнергосбыт» 28.02.2012 г., согласно которому Гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу Потребителю электрической энергии для электроснабжения дома по адресу «...». Заявитель уведомил ООО «Берилл плюс» (исх. б/н от 21.04.2012 г.) о заключении договора с Гарантирующим поставщиком и расторжении Договора на оказание услуг по отпуску электроэнергии и разграничение эксплуатационной ответственности за использование электросетей №75 от 09.05.2008 г.

В ответе на запрос антимонопольного органа ООО «Берилл плюс» подтвердило (исх. №60 от 06.07.2012 г.), что с апреля 2012 г. договорные отношения с гр. «...» отсутствуют. Оплата по Договору №75 от 09.05.2008 г. в пользу ООО «Берилл плюс» с мая 2012 г. прекращена.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции

и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Следовательно, в действиях ООО «Берилл плюс», занимающего доминирующее положение на рынке передачи электрической энергии в границах расположения своих сетей, по установлению для гр. «...». платы за содержание и текущее обслуживание объектов электросетевого хозяйства ООО «Берилл плюс» по тарифу, не установленному уполномоченным органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаментом по тарифам Новосибирской области), а также по взиманию данной платы в период с мая 2011 г. по апрель 2012 г. присутствуют признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России по делу №02-01-33-10-12 директор ООО «Берилл плюс» поддержал доводы, ранее представленные в ответе на запрос Новосибирского УФАС России вх.№5273 от 02.07.2012 г., а также сообщил, что в настоящее время ООО «Берилл плюс» готовит документы для установления тарифа на передачу электрической энергии в Департаменте по тарифам Новосибирской области.

Изучив материалы дела, доводы заявителя и ответчика в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам. Взимание ООО «Берилл плюс» с потребителей, присоединенных к сетям Общества, платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области) не соответствует установленному нормативными правовыми актам порядку ценообразования, является злоупотреблением ООО «Берилл плюс» своим доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей Общества, нарушает п.10 ч.1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Берилл плюс» занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей Общества, в соответствии с ч. 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Признать ООО «Берилл плюс» нарушившим п.10 ч.1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем установления и взимания с потребителей, присоединенных к сетям Общества, платы за услугу по передаче электрической энергии, без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области).
3. Выдать ООО «Берилл плюс» предписание о прекращении нарушения

антимонопольного законодательства, а именно: не взимать с потребителей, присоединенных к электрическим сетям предприятия, плату за услугу по передаче электрической энергии по не установленному уполномоченным органом тарифу.

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии _____

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии: _____

Н.П. Камнева

Н.В. Пронина

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-34-10-12

12 сентября 2012 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

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

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 12 сентября 2012 года по делу № 02-01-34-10-12 от 14.08.2012 г. о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Берилл плюс» (ИНН 5409112496, 630068, г. Новосибирск, ул. Одоевского, 6) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Обществу с ограниченной ответственностью «Берилл плюс» в срок до 10.10.2012 г. устранить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем установления и взимания платы с потребителей за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов.

С целью устранения нарушения ООО «Берилл плюс» с 10.10.2012 г. не взимать плату за передачу электрической энергии по неустановленному уполномоченным органом тарифу.

Об исполнении данного предписания с приложением копий подтверждающих документов ООО «Берилл плюс» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 12.10.2012 г.

Председатель Комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии:

Н.П. Камнева

Н.В. Пронина

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.