

РЕШЕНИЕ
по делу № 03-03/63-09

2 ноября 2009 года г. Ярославль
(решение изготовлено в полном объеме 17 ноября 2009 года)

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>,

с участием:

от Открытого акционерного общества «Ростовский оптико-механический завод» представителя <...>;

установила:

23 апреля 2009 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило заявление (вх. № 2424) Общества с ограниченной ответственностью «Инвест-Сервис М» (далее – Заявитель, ООО «Ивест-Сервис М») на действия Открытого акционерного общества «РОМЗ» (далее – ОАО «РОМЗ»).

Заявитель указывает на необоснованность требований (с 1 января 2008 года) ОАО «РОМЗ» по оплате услуг за передачу электрической энергии по принадлежащим ОАО «РОМЗ» электрическим сетям, а также на незаконность действий ОАО «РОМЗ» по угрозе отключения электрической энергии от объектов ООО «Инвест-Сервис М». Данные обстоятельства, по мнению Заявителя, нарушают пункт 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила недискриминационного доступа) и образуют состав нарушения антимонопольного законодательства.

Представители ОАО «РОМЗ» письменно (вх. № 2846 от 15.05.2009) и устно (на заседании Комиссии) пояснили, что ООО «Инвест-Сервис М» не является потребителем в смысле понятия, установленного Правилами недискриминационного доступа, а именно: не соответствует признаку «установленного порядка» присоединения к объектам электросетевого хозяйства, так как энергоснабжение объектов ООО «Инвест-Сервис М» осуществляется путем временного подсоединения отрезка кабеля (посредством «временки»). Из этого, по мнению ОАО «РОМЗ», следует вывод о том, что правоотношения между последним и ООО «Инвест-Сервис М» не подпадают под действие Правил недискриминационного доступа.

Кроме этого, ОАО «РОМЗ» указывает на то, что Заявителю неоднократно (в течение 2006 – 2008 года) Управлением по экологическому и технологическому надзору Ярославской области выдавались предписания об устранении нарушений, связанных с подобным подключением (посредством «временки»), а также иными несоответствиями технического состояния электросетевых объектов Заявителя нормам и правилам, в свете чего ОАО «РОМЗ» своими действиями только благоприятствовал осуществлению законности.

Фактические обстоятельства дела состоят в следующем.

01.01.2008 между ООО «Инвест-Сервис М» и ОАО «РОМЗ» был заключен договор № 440/16/08 на оказание услуг по передаче (транспортировке) электрической энергии (далее – Договор № 440), в соответствии с пунктом 1.1. которого Поставщик (ОАО «РОМЗ») обязуется оказывать Потребителю (ООО «Инвест-Сервис М») услуги по передаче электрической энергии, путем осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих Поставщику на праве собственности, а Потребитель обязуется оплачивать услуги Поставщику в порядке, установленном договором. Согласно пункту 4.1. Договора № 440 оплата за услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям Поставщика производится Потребителем, путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика, по расчетной цене согласованной сторонами в соответствии с калькуляцией (Приложение № 2 к данному договору). Стоимость согласно калькуляции составляет 0,45 рублей передачи 1 кВт.

Приложением № 1 к Договору № 440 является акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон (ОАО «РОМЗ» и ООО «Инвест-Сервис М»), в соответствии с которым (пункт 2) электроснабжение потребителя (ООО «Инвест-Сервис М») осуществляется от ТП-323 (Гараж) по нижеприведенной схеме и фактически **обеспечивает надежное электроснабжение**. Пунктом 3 установлено, что границами балансовой принадлежности между электроустановками электроснабжающей организации (ОАО «РОМЗ») и потребителя является контактные присоединения электрокабеля 10 кВ в РП-6, РП-3 10 кВ к линейным разъединителям РП-6.

На основании данного договора ОАО «РОМЗ» с января 2008 года выставяло счета-фактуры за услуги по передаче электрической энергии, а ООО «Инвест-Сервис М» оплачивало данные услуги.

01.01.2008 (одновременно с Договором № 440) между Заявителем и ОАО «ЯСК» заключен договор поставки электрической энергии № 6001 (далее – Договор № 6001), в соответствии с пунктом 1.1. которого Поставщик (ОАО «ЯСК») обязуется подавать электрическую энергию до точек поставки, указанных в приложении № 4 (точка поставки определена как ОАО «РОМЗ») к данному договору, в соответствии с плановыми объемами потребления, а также **оказывать услуги по передаче электрической энергии** и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией, а Покупатель (ООО «Инвест-Сервис М») обязуется принимать и оплачивать электрическую энергию и оказанные услуги в порядке, количестве и сроки, предусмотренные договором.

03.04.2009 ОАО «РОМЗ» направило в адрес ООО «Инвест-Сервис М» Предупреждение (исх. № 440/82) о переводе ООО «Инвест-Сервис М» на режим ограниченной подачи электрической энергии с 15.04.2009 с 9 часов утра, в случае если Заявитель не погасит «задолженность по оплате за электроэнергию», которая составляет 140 545,96 рублей, а в случае дальнейшего отказа ООО «Инвест-Сервис М» от погашения задолженности передача электрической энергии будет прекращена вовсе.

Посчитав такие действия незаконными ООО «Инвест-Сервис М» обратилось в антимонопольный орган.

28.07.2009 (после возбуждения настоящего дела) ОАО «РОМЗ» направило в адрес ООО «Ивест-Сервис М» уведомление (исх. № 464/2280) о полном прекращении электроснабжения объектов последнего с 31.07.2009 в связи с ненадлежащим, по мнению ОАО «РОМЗ», технологическим присоединением данных объектов.

31.07.2009 ОАО «РОМЗ» в 8 часов 00 минут полностью прекратило передачу электрической энергии в адрес Заявителя. Данное обстоятельство подтверждается представителями ОАО «РОМЗ».

03.08.2009 в соответствии с платежным поручением № 93 Заявитель перечислил на счет ОАО «РОМЗ» 142 тысячи рублей (сумму «задолженности» за услуги по передаче электрической энергии). Электроснабжение объектов ООО «Инвест-Сервис М» было возобновлено.

В соответствии с Договором № 440 Заявителем в 2008 и 2009 году в адрес ОАО «РОМЗ» производилась оплата услуг по передаче электрической энергии на общую сумму **272 тысячи 844 рубля 58 копеек (без НДС)** (платежные поручения № 47 от 28.03.2008, № 27 от 04.03.2008, № 51 от 18.04.2008, № 56 от 05.05.2008, № 93 от 03.08.2009).

Принимая решение о нарушении ОАО «РОМЗ» антимонопольного законодательства, Комиссия исходит из следующего.

1. В соответствии с пунктом 42 Правил недискриминационного доступа, пунктом 54 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом Федеральной службы по тарифам РФ от 06.08.2004 № 20-э/2, Постановлениями правления Департамента топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области (далее – Департамент) от 19.11.2007 № ППр-210-П/ЭЭ и от 24 ноября 2008 г. N ППр-235-П/ЭЭ установлены единые (котловые) тарифы на услуги по передаче электрической энергии на 2008 и 2009 год, действующие на территории Ярославской области.

Согласно котловому методу, распорядителем денежных средств, так называемым котлодержателем, в 2008 и 2009 году на территории Ярославской области является филиал ОАО «МРСК Центра» - «Ярэнерго».

Потребители электрической энергии должны осуществлять взаиморасчеты за фактически потребленную в 2008 и 2009 году электрическую энергию только в адрес энергоснабжающей организации и только в рамках заключенного договора энергоснабжения. В свою очередь энергоснабжающая организация оплачивает услуги по передаче электрической энергии до соответствующих абонентов филиалу ОАО «МРСК Центра» - «Ярэнерго» (котлодержателю) по единым (котловым) тарифам на услуги по передаче электрической энергии. Котлодержатель (филиал ОАО «МРСК Центра» - «Ярэнерго») осуществляет взаиморасчеты за оказание услуг по передаче электрической энергии с территориальными сетевыми организациями по индивидуальному тарифу, в рамках договора на оказание услуг по передаче электроэнергии, заключенного с территориальной сетевой организацией.

Таким образом, ООО «Инвест-Сервис М», как потребитель ОАО «ЯСК», должно осуществлять взаиморасчеты за фактически потребленную в 2008 и в 2009 году электрическую энергию только в

рамках Договора № 6001. В свою очередь ОАО «ЯСК» оплачивает услуги по передаче электрической энергии до ООО «Инвест-Сервис М» филиалу ОАО «МРСК Центра» - «Ярэнерго» (котлодержателю) по единым (котловым) тарифам на услуги по передаче электрической энергии. Котлодержатель (филиал ОАО «МРСК Центра» - «Ярэнерго») осуществляет взаиморасчеты за оказание услуг по передаче электрической энергии с территориальными сетевыми организациями (ОАО «РОМЗ» в данном случае) по индивидуальному тарифу, в рамках договора на оказание услуг по передаче электроэнергии, заключенного между ОАО «МРСК Центра» - «Ярэнерго» и ОАО «РОМЗ».

Следовательно, Договор № 440 не мог быть заключен в 2008 году и действовать в течение 2008 и 2009 года в силу его противоречия вышеуказанному порядку. Фактически, ООО «Инвест-Сервис М» на протяжении 2008 и 2009 года производило двойную оплату за услуги по передаче электрической энергии, во-первых, по единому тарифу ОАО «ЯСК», включающего, в том числе, расходы сетевых компаний на передачу электрической энергии до Заявителя, а, во-вторых, по Договору № 440 по самовольно рассчитанной и установленной ОАО «РОМЗ» цене.

2. Согласно статье 2 Федерального закона № 41-ФЗ от 14.04.1995 «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» (далее – Закон о государственном регулировании тарифов) органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в срок, определяемый Правительством Российской Федерации, устанавливают тарифы на электрическую и тепловую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям, в том числе населению, в рамках указанных предельных уровней тарифов.

В соответствии со статьей 6 Закона о государственном регулировании тарифов органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов осуществляют следующие полномочия:

устанавливают тарифы на услуги по передаче электрической энергии по распределительным сетям в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней тарифов на услуги по передаче электрической энергии по распределительным сетям, а также тарифов на услуги по передаче тепловой энергии;

осуществляют контроль за применением регулируемых ими цен (тарифов) и проводят проверки хозяйственной деятельности организаций, осуществляющих деятельность в сфере регулируемого ценообразования, в части обоснованности величины и правильности применения указанных цен (тарифов);

Таким образом, установление тарифа на передачу электрической энергии, в том числе и затрат в составе этого тарифа на содержание и ремонт электросетевого оборудования, затрат на аварийные работы, прочие работы, связанные с эксплуатацией энергетического оборудования, является исключительной компетенцией регулирующего органа государственной власти. Без установленного надлежащим образом тарифа на передачу электрической энергии отсутствуют правовые основания для оказания услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии с Положением о Департаменте топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области, утвержденным Постановлением Администрации Ярославской области от 25.08.2004 № 141 «Об органе исполнительной власти Ярославской области в сфере государственного регулирования цен (тарифов) и контроля за ценообразованием» Департамент топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области является органом исполнительной власти Ярославской области в сфере государственного регулирования цен (тарифов) и контроля за ценообразованием, а также органом исполнительной власти Ярославской области, уполномоченным на осуществление функций по регулированию деятельности гарантирующих поставщиков, осуществляющим в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, Ярославской области и данным Положением в том числе функции по государственному регулированию тарифов на электрическую (тепловую) энергию и услуги по их передаче.

Индивидуальный тариф на услуги по передаче электрической энергии по данным Департамента (ответ на запрос Ярославского УФАС России – исх. № 01-07/1253 от 13.05.2009) для ОАО «РОМЗ» ни в 2008 ни в 2009 году не устанавливался.

Надлежащим образом установленный тариф на услуги по передаче электрической энергии был утвержден Приказом Департамента топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области от 01.07.2009 № 46 «О введении в действие Постановления правления Департамента топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области от 9 июня 2009 года № ППр-46-ЭЭ/П «Об установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии,

оказываемые ОАО «РОМЗ» филиалу ОАО «МРСК Центра» - «Ярэнерго» и вступил в силу 10.07.2009 в момент официального опубликования (опубликовано в газете «Губернские вести» № 60 от 10.07.2009).

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона № 147-ФЗ от 17.08.1995 «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. В силу части 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Следовательно, ОАО «РОМЗ» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке передачи электрической энергии.

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке.

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**.

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.

Потребители услуг, опосредованно присоединенные к электрическим сетям, оплачивают услуги по передаче электрической энергии в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, действия ОАО «РОМЗ» по требованию платы (направление письма исх. № 440/82 от 03.04.2009, выставление счетов-фактур) за оказание услуг по передаче электрической энергии без установленного надлежащим образом тарифа, препятствование перетоку электрической энергии (31.07.2009) через свое электросетевое оборудование образуют нарушение пункта 6 Правил недискриминационного доступа.

Исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или **угрозы наступления**) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или **ущемления интересов других лиц**. Тем самым, требование платы за переток электрической энергии, угроза ограничения (направление письма исх. № 440/82 от 03.04.2009, выставление счетов-фактур) и последующее прекращение перетока электрической энергии образуют нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Несоблюдение порядка установления тарифа (формирования цены на услугу по передаче электрической энергии) влечет за собой нарушение порядка ценообразования, что в свою очередь запрещено пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

3. Указанные выше доводы ОАО «РОМЗ» об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях последнего (см. стр. 1 – 2 настоящего решения) комиссия Ярославского УФАС России полагает несостоятельными по следующим основаниям.

Данные доводы (технического характера) не относятся к рассмотрению настоящего дела и не могут повлиять на оценку действий ОАО «РОМЗ» с точки зрения антимонопольного законодательства.

Электроснабжение объектов ООО «Инвест-Сервис М» с использованием так называемой

«временки» **осуществлялось длительное время** (до 2005 года, когда данные объекты принадлежали ОАО «РОМЗ» и с 2005 года по настоящий момент, когда объекты принадлежат ООО «Инвест-Сервис М»). Документального подтверждения существования временного электросетевого присоединения между ООО «Инвест-Сервис М» и ОАО «РОМЗ» со стороны последнего представлено не было.

Напротив, в соответствии с Договором № 6001 ООО «Инвест-Сервис М» является потребителем электрической энергии с определенной и согласованной, в том числе ОАО «РОМЗ», точкой подключения. Согласно акту разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон (ОАО «РОМЗ» и ООО «Инвест-Сервис М») электроснабжение потребителя (ООО «Инвест-Сервис М») осуществляется от ТП-323 и фактически **обеспечивает надежное электроснабжение.**

Так называемое (по мнению ОАО «РОМЗ») «несоответствие понятию потребитель» не мешало заключить Договор № 440 и получать ОАО «РОМЗ» денежные средства за передачу электрической энергии по самовольно установленному тарифу.

Предписание Управления по экологическому и технологическому надзору Ярославской области, представленное ОАО «РОМЗ» в Ярославское УФАС России в качестве обоснования своей позиции, не содержит констатации нарушений, связанных с подключением Заявителя. Кроме того, приостановление или ограничения электроснабжения по данному основанию (несоответствие объектов электросетевого хозяйства требованиям законодательства) должно производиться в строго регламентированной административной процедуре уполномоченным органом.

Фактические обстоятельства дела с очевидностью свидетельствуют о том, что исключительной целью ОАО «РОМЗ» является получение денежных средств за переток электрической энергии. Довод об аварийности линии присоединения является ни чем иным, как попыткой ОАО «РОМЗ» узаконить свои действия. Отключение электрической энергии (прекращение перетока электрической энергии) применялось в виде санкции за неоплату услуг ОАО «РОМЗ».

На основании вышеизложенного доход ОАО «РОМЗ» от услуг по передаче электрической энергии, оказанных по Договору № 440 в 2008 и 2009 году, составляющий **272 тысячи 844 рубля 58 копеек (без НДС)**, получен вследствие нарушения антимонопольного законодательства (нарушение порядка ценообразования).

Учитывая вышеизложенное, и на основании статьи 23, части 1 статьи 39, частей 1 – 4 статьи 41, части 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

решила:

1. Признать Открытое акционерное общество «Ростовский оптико-механический завод» нарушившим пункт 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства № 861 от 27.12.2004, часть 1 статьи 10, пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Открытому акционерному обществу «Ростовский оптико-механический завод» предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

3. Выдать Открытому акционерному обществу «Ростовский оптико-механический завод» предписание о прекращении нарушения Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства № 861 от 27.12.2004.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 03-03/63-09

2 ноября 2009 года

Ярославль

(предписание изготовлено в полном объеме 17 ноября 2009 года)

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Открытому акционерному обществу «Ростовский оптико-механический завод»:

1. В срок до **10.12.2009** прекратить нарушение пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства № 861 от 27.12.2004, путем совершения действий, направленных на расторжение договора № 440/16/08 от 01.01.2008 на оказание услуг по передаче (транспортировке) электрической энергии, заключенного с Обществом с ограниченной ответственностью «Инвест-Сервис М».

2. В срок до **15.12.2009** перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства (пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») в размере **272 тысячи 844 рубля 58 копеек**.

Доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства должен быть перечислен в доход федерального бюджета по коду 161 1 16 020 10 01 0000 140

Получатель: ИНН 7604009440 КПП 760401001

ОКАТО 78401000000

УФК МФ РФ по Ярославской области

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области

БИК 047888001

р/сч 40101810700000010010

в полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации и ОКАТО.

Об исполнении первого пункта настоящего предписания сообщить в срок до **10.12.2009** путем направления в адрес Ярославского УФАС России копии письма, содержащего предложение о расторжении договора № 440/16/08 от 01.01.2008 на оказание услуг по передаче (транспортировке) электрической энергии, заключенного с Обществом с ограниченной ответственностью «Инвест-Сервис М», с отметкой о получении данного письма указанным хозяйствующим субъектом или копией документа, подтверждающего вручение указанного письма.

Об исполнении второго пункта настоящего предписания сообщить в срок до **15.12.2009** путем направления в адрес Ярославского УФАС России письменного уведомления и документа (платежное поручение) подтверждающего перечисление в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства в размере 272 тысячи 844 рубля 58 копеек по указанным выше реквизитам.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

