

## РЕШЕНИЕ

город Липецк

Резолютивная часть решения оглашена "31" мая 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено "08" июня 2011 г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Сешенов А. А. — руководитель Липецкого УФАС,

Члены Комиссии:

Жданов Г. И. – заместитель руководителя Липецкого УФАС - начальник отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы,

Олифинов П. А. — старший государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС,

Иванова И. А. — государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС,

Ягодина Л. О. — специалист-эксперт отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС,

в присутствии:

- от заявителя ОАО «Липецкий завод изделий домостроения» (398011, г. Липецк, ул. Астраханская, д. 1) — представитель <...>,

- от ответчика по делу ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» (398024, г. Липецк, пр. Победы, д. 87-а) — <...>,

рассмотрев дело № 32 по признакам нарушения ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» (398024, г. Липецк, пр. Победы, д. 87-а) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области (далее — Липецкое УФАС, антимонопольный орган) поступило заявление от ОАО «Липецкий завод изделий домостроения» (далее — ОАО «ЛЗИД», Заявитель, Завод) о нарушениях в части ценообразования Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции) гарантирующим поставщиком электрической энергии ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» (далее – ОАО «ЛЭСК», Ответчик, гарантирующий поставщик).

В заявлении говорится, что 01.02.2008 ОАО «ЛЗИД» заключило договор энергоснабжения № 4603 с ОАО «ЛЭСК». В рамках указанного договора гарантирующий поставщик при определении фактической стоимости электрической энергии применяет в рамках одного потребителя как одноставочные тарифы, дифференцированные по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности, так и тарифы для покупателей, в договорах энергоснабжения которых предусматривается почасовое планирование и учет. В соответствии с п. 72 «Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период функционирования электроэнергетики», утвержденных постановлением Правительства РФ от 31 августа 2006 года № 530 (далее – Правила) «при заключении и исполнении договоров энергоснабжения (договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии) потребители, владеющие на праве собственности или ином законном основании энергопринимающим оборудованием, присоединенная мощность которого превышает 750 кВА, уведомляют гарантирующего поставщика о договорных почасовых объемах потребления электрической энергии в определенных договорами энергоснабжения порядке и компенсируют стоимость отклонений фактических почасовых объемов потребления от договорных почасовых объемов потребления в соответствии с разделом VII настоящего документа и правилами определения стоимости электрической энергии (мощности) на розничном рынке. Для целей определения присоединенной мощности энергопринимающего оборудования используется присоединенная мощность энергопринимающего оборудования, находящегося в единых границах балансовой принадлежности». Поэтому расчет стоимости отклонения фактических объемов потребления от плановых по энергопринимающему оборудованию, для которого предусматривается почасовое планирование и учет, необходимо производить суммарно по ПС «Силикатная» 35/6 кВТ, т. к. ее ячейки № 24, 26, 35 расположены в границах балансовой принадлежности. Однако ОАО «ЛЭСК» отдельно производит расчет стоимости отклонений по ячейкам, что приводит к дополнительному удорожанию приобретаемой электрической энергии ОАО «ЛЗИД».

Заявитель просит рассмотреть правомерность действий гарантирующего поставщика в соответствии с п. 1 ст. 10 ФЗ О защите конкуренции в части ценообразования.

С целью объективного и всестороннего рассмотрения заявления были запрошены дополнительные документы и информация у Заявителя, Ответчика, изучены сведения, имеющиеся в Липецком УФАС. В результате анализа вышеуказанных материалов установлено следующее.

ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» приказом Липецкого УФАС от 07.09.2005 № 97 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов, на товарном рынке поставки электрической энергии (ОКВЭД 40.30.3) в границах Липецкой области с долей более 65%.

Между Заявителем и Ответчиком заключен: 1) Договор энергоснабжения для потребителей, присоединенная мощность которых превышает 750 кВА, от 01.02.2008 № 4603 и 2) Соглашение об изменении условий Договора энергоснабжения для потребителей, присоединенная мощность которых превышает 750 кВА, от 1.02.2008 № 4603 от 22.01.2010. В договоре порядок оплаты в данной части не конкретизирован. Из текста договора (в частности Приложений № 1 и № 1-1) следует, что он распространяет своё действие как на потребителей, присоединенная мощность которых превышает 750 кВА (это ПС «Силикатная» 35/6 кВА ячейки № 24, 26, 35), так и на потребителей, присоединенная мощность которых менее 750 кВА (это РУ 0,4 кВ ПО, ПС «Силикатная» ТП-1 6/0,4 кВ). Одноставочный тариф, дифференцированный по числу часов использования заявленной мощности (ЧЧИМ), применяется в отношении потребителей, присоединенная мощность которых менее 750 кВА (т. е. РУ 0,4 кВ ПО, ПС «Силикатная» ТП-1 6/0,4 кВ), что следует из ведомостей электропотребления. В отношении энергопринимающего оборудования, присоединенная мощность которого превышает 750 кВА (ПС «Силикатная» 35/6 кВА яч. № 24, 26, 35), применяется схема оплаты с почасовым планированием и учетом, что следует из Приложения № 1-2 к договору и ведомостей электропотребления. С января 2011 года гарантирующий поставщик перевел целиком Завод на одноставочный тариф, дифференцируемый по ЧЧИМ, по всем точкам подключения.

Объект ПС «Силикатная» 35/6 кВА оборудован приборами системы АСКУЭ (автоматизированная система коммерческого учета электроэнергии), в связи с чем на нем ведется интервальный учет потребленной электроэнергии с учетом имеющихся отклонений со знаком + и -. При учете этих отклонений в целом за объект при их суммировании отклонения разных знаков взаимно погашают друг друга, уменьшая тем самым общую величину отклонения, а следовательно и «штрафные санкции» – плату за отклонение фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления. При раздельном учете этих отклонений по каждой ячейке «штрафные санкции» платятся за каждое отклонение любого знака и таким образом возрастают.

Письмом от 21.04.2011 № 10-1000 гарантирующий поставщик подтвердил, «что в соответствии с приложением № 1-2 к договору... стоимость потребленной электрической энергии и отклонений фактических почасовых объемов потребления от договорных почасовых объемов потребления по ячейкам № 24, 26, 35 ПС «Силикатная» 35/6 кВА рассчитывается отдельно».

Кроме того, в данном письме Ответчик указал, что расчет стоимости отклонения фактических объемов потребления от плановых ОАО «ЛЭСК» производит в соответствии с п. 108.3 Правил (утв. постановлением Правительства РФ от 31 августа 2006 года № 530). Однако, п. 108.3 определяет правовые нормы для покупателей на территориях, включенных в неценовые зоны оптового рынка. Их перечень дан в приложении № 2 к Правилам оптового рынка электрической энергии и мощности (утв. постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2010 г. № 1172). Липецкая область не входит в их число, она согласно приложению № 1 к данному акту входит в Перечень территорий, которые объединены в ценовые зоны оптового рынка электрической энергии и мощности. До этого наш регион также входил в Перечень территорий, которые объединены в ценовые зоны оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода (приложение к постановлению Правительства РФ от 24 октября 2003 г. № 643). Таким образом, руководствоваться п. 108.3 неправомерно.

В исх. № 10-652 от 21.03.2011 ОАО «ЛЭСК» указывает, что «пунктом 72 Правил не регулируется порядок определения стоимости отклонений фактических почасовых объемов потребления от договорных почасовых объемов потребления, а устанавливается порядок определения мощности с целью отнесения потребителя к категории, присоединенная мощность которого превышает 750 кВА».

В соответствии с п. 68 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии (утв. постановлением Правительства РФ от 31 августа 2006 года № 530) «Стоимость отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления компенсируется в соответствии с правилами определения стоимости электрической энергии (мощности), поставляемой на розничном рынке по регулируемым ценам (тарифам), компенсации стоимости отклонений фактических объемов потребления от договорных, а также возмещения расходов в связи с изменением договорного объема потребления электрической энергии, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов (далее - правила определения стоимости поставки электрической энергии (мощности) на розничном рынке)».

Правила определения стоимости электрической энергии (мощности), поставляемой на розничном рынке по регулируемым ценам (тарифам), оплаты отклонений фактических объемов потребления от договорных, а также возмещения расходов в связи с изменением договорного объема потребления электрической энергии утверждены приказом Федеральной службы по тарифам от 21 августа 2007 г. № 166-э/1. Согласно п. 23 «изменение стоимости электрической энергии в случае отклонения фактически поставленного объема электрической энергии от договорного за расчетный период, для i-того покупателя, для которого в договоре энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии) содержится условие о почасовом планировании потребления электрической энергии (мощности) (далее - покупатель с почасовым учетом), а также ГП и ЭСО (ЭСК), осуществляющая покупку электрической энергии (мощности) по границам балансовой принадлежности сетевых организаций, определяется как сумма соответствующих величин за каждый час расчетного периода» по формуле (31).

Данная норма предписывает производить вычисления для i-того покупателя, а не для i-той ячейки покупателя. То есть расчет отклонений ведется для покупателя в целом, а не для отдельных вводов его энергопринимающего оборудования. Покупателем по договору энергоснабжения для потребителей, присоединенная мощность которых превышает 750 кВА, от 01.02.2008 № 4603 является ОАО «Липецкий завод изделий домостроения». Следовательно, для Завода в целом, как для покупателя, и должен вестись расчет отклонений. На деле же ОАО «ЛЭСК» в одностороннем порядке применяет схему, убыточную для потребителя.

В ходе работы Комиссии Ответчик по делу заявил об отсутствии Акта разграничения балансовой принадлежности, на который ссылается Заявитель в подтверждение своей позиции. Данный акт является составной частью приложения № 4 к договору энергоснабжения от 01.02.2008 № 4603, который заключен между лицами, участвующими в деле. Для всестороннего и полного выяснения всех обстоятельств по делу Комиссия Липецкого УФАС приняла решение запросить указанные документы и сочла необходимым отложить рассмотрение дела, о чем было вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 32 от 12.05.2011.

Во исполнение данного определения Ответчиком по делу был представлен Акт границ обслуживания и ответственности за эксплуатацию электроустановок от 30.07.2008 – приложение № 4 к договору энергоснабжения от 01.02.2008 № 4603 (исх. № 10-1421 от 25.05.2011). ОАО «ЛЭСК» указывает, что данный акт «подтверждает наличие технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям». Изучив акт, Комиссия Липецкого УФАС пришла к заключению, что данный документ не вносит какие-либо изменения в выводы Комиссии относительно порядка определения стоимости отклонений в потреблении электроэнергии. Того же мнения придерживается сам Ответчик – в письме от 21.03.2011 № 10-652 он указывает: «Кроме того разъясняю, что пунктом 72 Правил не регулируется порядок определения стоимости отклонений фактических почасовых объемов потребления от договорных почасовых объемов потребления, а устанавливается порядок определения мощности с целью отнесения потребителя к категории, присоединенная мощность которого превышает 750 кВт». Для справки: п. 72 Правил вводит понятие границы балансовой принадлежности, но только для целей определения присоединенной мощности энергопринимающего оборудования, для целей определения порядка стоимости отклонений в потреблении электроэнергии данный пункт содержит отсылочные положения.

Заявитель представил свои пояснения от 27.05.2011 с приложением того же Акта границ обслуживания и ответственности за эксплуатацию электроустановок. В пояснениях он указывает, что данный акт является приложением № 4 к договору от 01.02.2008 № 4603. По существу доводов ОАО «ЛЭСК» Заявитель указывает следующее.

«В соответствии с п. 45 «Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке» (далее по тексту – Методические указания), утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации от 6 августа 2004 г. № 20-э/2, при расчете тарифа на услуги по передаче электрической энергии за уровень напряжения принимается значение питающего (высшего) напряжения центра питания (подстанции) независимо от уровня напряжения, на котором подключены электрические сети потребителя (покупателя, ЭСО), при условии, что граница раздела балансовой принадлежности электрических сетей рассматриваемой организации и потребителя (покупателя, ЭСО) устанавливается на: выводах проводов из натяжного зажима порталной оттяжки гирлянды изоляторов воздушных линий (ВЛ), контактах присоединения аппаратных зажимов спусков ВЛ, зажимах выводов силовых трансформаторов со стороны вторичной обмотки, присоединении кабельных наконечников КЛ в ячейках распределительного устройства (РУ), выводах линейных коммутационных аппаратов, проходных изоляторах линейных ячеек, линейных разъединителях.

Граница балансовой принадлежности между ОАО «Липецкий завод изделий домостроения» и ОАО «Липецкий комбинат силикатных изделий» расположена на кабельных наконечниках КЛ-6 кВ яч. № 24, яч. № 26, яч. № 35 ПС «Силикатная» 35/6 кВ. То есть ПС «Силикатная» 35/6 кВ яч. № 24, яч. № 26, яч. № 35 находятся на балансе ОАО «Липецкий комбинат силикатных изделий», а на балансе ОАО «Липецкий завод изделий домостроения» находится энергопринимающее оборудование, присоединенное к яч. № 24, яч. № 26, яч. № 35, расположенным в единых границах балансовой принадлежности ПС «Силикатная» 35/6 кВ, включая КЛ-6 кВ, которые и являются энергопринимающим оборудованием ОАО «Липецкий завод изделий домостроения».

Следовательно, в силу пунктов 44 и 45 Методических указаний, а также руководствуясь информационным письмом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации от 24.03.2006г. № ЕЯ-1433/14, ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» производит расчеты по Договору энергоснабжения для потребителей, присоединенная мощность которых превышает 750 кВт, от 01.02.2008г. № 4603 по тарифам, установленным для уровня напряжения СН-1 (уровень напряжения питающей подстанции «Силикатная» 35 кВ), а не по тарифам, установленным для уровня напряжения СН-2 6 кВ, где фактически располагается граница балансовой принадлежности.

Данный аргумент отражен в Приложении № 2 к Договору энергоснабжения для потребителей, присоединенная мощность которых превышает 750 кВт, от 01.02.2008г. № 4603, а также ежемесячно отображается в фактических документах, выставляемых ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» в адрес ОАО «Липецкий завод изделий домостроения», а именно, в счете за фактически поставленную электрическую энергию и в фактической ведомости электропотребления.

В связи с этим, ОАО «Липецкий завод изделий домостроения» считает проведение расчетов ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» по определению стоимости отклонений по ПС «Силикатная» 35 кВ отдельно по яч. № 24, яч. № 26, яч. № 35 неправомерным и нарушающим принципы ценообразования, установленные нормативными правовыми актами».

Таким образом, при определении стоимости отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления гарантирующий поставщик действует с нарушением норм права, при этом нарушает права и охраняемые законом интересы ОАО «ЛЗИД» в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности. ОАО «ЛЗИД» указывает, что целью его действий в конечном счете является экономия электроэнергии (т. е. исполнение требований Федерального закона от 23 ноября 2009 года № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»), уменьшение себестоимости продукции через снижение цены электроэнергии, и как следствие увеличение рентабельности и прибыльности предприятия.

В силу ч. 1 ст. 10 Федерального закона О защите конкуренции не допускаются 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 установленных нормативными правовыми актами порядка ценообразования (п. 10).

На основании изложенного, в действиях ОАО «ЛЭСК» усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 10 и п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона О защите конкуренции, выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением и (или) ущемлении интересов других лиц путём взимания с ОАО «ЛЗИД» в период с сентября по декабрь 2010 года стоимости отклонений

фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления с нарушением норм, установленных Правилами определения стоимости электрической энергии (мощности), поставляемой на розничном рынке по регулируемым ценам (тарифам), оплаты отклонений фактических объемов потребления от договорных, а также возмещения расходов в связи с изменением договорного объема потребления электрической энергии, утвержденными приказом Федеральной службы по тарифам от 21 августа 2007 года № 166-э/1.

Антимонопольным органом установлено, что у ОАО «ЛЭСК» имелась возможность для соблюдения правил и норм федерального закона О защите конкуренции: доказательств обратного Ответчик не представил, кроме того гарантирующий поставщик является специализированным участником рынка электроэнергии, имеющим в своем штате соответствующих специалистов.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения ч. 1 ст. 10 и п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «ЛЭСК», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением и (или) ущемлении интересов других лиц путём взимании с ОАО «ЛЗИД» в период с сентября по декабрь 2010 года стоимости отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления с нарушением действующих норм права.

2. Выдать ОАО «ЛЭСК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства посредством соблюдения требований Правил определения стоимости электрической энергии (мощности), поставляемой на розничном рынке по регулируемым ценам (тарифам), оплаты отклонений фактических объемов потребления от договорных, а также возмещения расходов в связи с изменением договорного объема потребления электрической энергии, утвержден приказом Федеральной службы по тарифам от 21 августа 2007 года № 166-э/1.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в установленном законом порядке.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 32

«31» мая 2011 года

город Липецк

Комиссия Липецкого УФАС по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Сешенов А. А. — руководитель Липецкого УФАС России

Члены Комиссии:

Жданов Г. И. — заместитель руководителя - начальник отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС,

Олифиров П. А. — старший государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС,

Иванова И. А. — государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС,

Ягодина Л. О. — специалист-эксперт отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от «31» мая 2011 года по делу № 32 о нарушении ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» (398024, г. Липецк, пр. Победы, д. 87-а) ч. 1 ст. 10 и п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» прекратить нарушение ч. 1 ст. 10 и п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением и (или) ущемлении интересов других лиц путём взимания с ОАО «ЛЗИД» стоимости отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления с нарушением действующих норм права.

2. ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» устранить последствия нарушений антимонопольного законодательства, указанных в п. 1.

3. В срок до «20» июня 2011 года уведомить Липецкое УФАС о мерах, предпринятых ОАО «Липецкая энергосбытовая компания», по выполнению п. 1 настоящего предписания с приложением копий документов, заверенных надлежащим образом.

Предписание изготовлено в полном объёме «31» мая 2011 года.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 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.