РЕШЕНИЕ

по делу № К 16/19-10

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Тюмень

Резолютивная часть решения оглашена «14» сентября 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «28» сентября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Полухин Д.А. - заместитель руководителя - начальник отдела контроля за монополистической деятельностью.

Члены Комиссии:

Иванова Л.В. - заместитель начальника отдела контроля за монополистической деятельностью;

Новожилова Т.Н. - ведущий специалист - эксперт отдела контроля за монополистической деятельностью,

в присутствии представителей:

заинтересованного лица - Общества с ограниченной ответственностью «Цветы Сибири»: Деминой Татьяны Анатольевны (приказ о назначении на должность директора от 06.11.2015г. б/н);

представитель ответчика – Открытого акционерного общества «Научно-производственное объединение «Нефтепроммаш» не явился, общество извещено надлежащим образом,

рассмотрев дело № К 16/19-10 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Научно-производственное объединение «Нефтепроммаш» (место нахождения: 625013, г.Тюмень, ул.50 лет Октября, 63, ОГРН 1047200599930, ИНН 7203149810) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства послужили поступившие на запрос информации Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – антимонопольный орган) (исх.№ ИВ/6847 от 21.10.2015г.) материалы, а также материалы, представленные ООО «Цветы Сибири» в своем заявлении (вх.№7465 от 07.10.2015г.), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «НПО «Нефтепроммаш», выразившегося в нарушении установленного нормативно-правовыми актами порядка ценообразования.

Руководствуясь пунктом 3 части 2 статьи 39 Федерального закона «О защите конкуренции», Тюменское УФАС России приказом № 67 от 11.04.2016г. возбудило дело в отношении ОАО НПО «Нефтепроммаш» по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 11.04.2016г. дело № К 16/19-10 было назначено к рассмотрению на 11.05.2016г. на 14 часов 00 минут. Рассмотрение дела откладывалось в целях получения дополнительных доказательств. 13.07.2016г. было принято заключение об обстоятельствах дела.

В ходе рассмотрения дела 14.09.2016г. письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела № К 16/19-10 от ответчика не поступили, ответчик на рассмотрение дела не явился. Заинтересованное лицо возражения на заключение об обстоятельствах дела также не представило.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, изучив представленные документы, Комиссия пришла к выводу о нарушении ОАО НПО «Нефтепроммаш» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2008г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», исходя из следующего.

1. Согласно части 1 статьи 4 ФЗ «О естественных монополиях» к сфере деятельности субъектов естественных монополий относятся услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

По результатам проведенного в ходе рассмотрения дела анализа состояния конкуренции на рынке услуг по передаче электрической энергии составлен краткий аналитический отчёт об исследовании товарного рынка от 08.07.2016г., согласно которому ОАО НПО «Нефтепроммаш» в период с 01.01.2014г. по 30.04.2015г. оказывало услуги по передаче электрической энергии в границах принадлежавших Обществу на праве аренды сетей, расположенных на территории г.Тюмень, осуществляло деятельность, находясь в условиях естественной монополии, соответственно занимало на данном товарном рынке доминирующее положение.

Следовательно, на действия (бездействие) ОАО НПО «Нефтепроммаш»

распространяются запреты, установленные статьей 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Согласно материалам дела установлено следующее. ОАО «НПО «Нефтепроммаш» приобретает электрическую энергию по договору энергоснабжения № 12196 от 01.03.2014г., заключенному с ОАО «Тюменская энергосбытовая компания». Согласно пункту 2.1 договора энергоснабжения № 12196 от 01.03.2014г. продавец обязуется осуществлять продажу электрической энергии и мощности, а также путем заключения договоров с сетевыми организациями, к сети которых присоединены электроустановки покупателя, обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а покупатель обязуется принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги.

В свою очередь, между ОАО НПО «Нефтепроммаш» (энергоснабжающая организация) и ООО «Цветы Сибири» (абонент) был заключен договор энергоснабжения № 29/2007-НПО от 01.04.2007г., по условиям которого энергоснабжающая организация передает Абоненту через присоединенную сеть электрическую энергию, а Абонент принимает и оплачивает ее в объеме, сроки и на условиях, предусмотренных настоящим договором (п. 1.1 договора).

Расчет за электроэнергию осуществлялся в следующем порядке (п.4.1 договора): до 10 числа текущего месяца в размере 95 % от фактического расхода предыдущего месяца; 20 числа текущего месяца – окончательный расчет, согласно показаний счетчика.

Согласно п.4.2 договора абонент возмещал энергоснабжающей организации расходы, связанные с эксплуатацией кабельных линий 10 кВт, РП №1, кабельных линий, 0,4 кВ до границ раздела эксплуатационной ответственности и балансовой принадлежности в размере 10% согласно решения Региональной энергетической комиссии от 19.12.97 г. п.8.1.

Между сторонами также был составлен акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электроустановок системы ОАО «НПО «Нефтепроммаш» от 01.04.2007г. Граница балансовой принадлежности установлена на линейных зажимах распределительного ящика, установленного на гараже ОАО «НПО «Нефтепроммаш». Граница эксплуатационной ответственности установлена от линейных зажимов распределительного ящика, установленного на гараже ОАО «НПО «Нефтепроммаш».

По договору энергоснабжения № 29/2007-НПО от 01.04.2007г. ОАО НПО «Нефтепроммаш» выставляло ООО «Цветы Сибири» счета-фактуры с указанием размера платы за электроснабжение, а также 10% от стоимости потребленной электроэнергии.

В материалах дела имеются счета-фактуры, выставленные ОАО НПО «Нефтепроммаш» в 2014, 2015 гг., а также доказательства получения платы ОАО НПО «Нефтепроммаш» за услуги электроснабжения от ООО «Цветы Сибири» за услуги электроснабжения.

ОАО НПО «Нефтепроммаш» владело объектами электросетевого хозяйства на

основании договора аренды № 3402 от 06.04.2005г., заключенного с Территориальным управлением Федерального агентства по управлению федеральным имуществом по Тюменской области. Согласно пункту 1.1 договора арендодатель сдает, а арендатор принимает в аренду движимое и недвижимое имущество, расположенное по адресу: г.Тюмень, ул. 50 лет Октября, д.63, являющееся собственностью Российской Федерации. Согласно пункту 7.2 срок договора аренды до 01.05.2015г. В приложении № 1 к договору аренды № 3402 от 06.04.2005г. указан перечень недвижимого имущества, передаваемого ОАО НПО «Нефтепроммаш», в частности распределительная подстанция – РП-10/0,4 (№1), литера А7, площадью 43,10 кв.м, распределительная подстанция – РП-10/0,4 (№2), литера А9, площадью 67 кв.м.

Также в материалах дела имеются договоры энергоснабжения, заключенные ОАО НПО «Нефтепроммаш» с иными организациями: ООО «Автоцентр-Лада Плюс» (договор № 01/12/НПО от 01.02.2012г.), ОАО «Тюмень-Дизель» (договор № 30/2007-НПО от 01.04.2007г.), гаражный кооператив «Энергопоезд» (договор № 32/2007-НПО от 01.04.2007г.), ООО «ЕвроСтрой» (договор № 04/НПО/12 от 01.07.2012г.). Пункт 4.2 указанных договоров устанавливает, что абонент возмещает энергоснабжающей организации расходы, связанные с эксплуатацией кабельных линий 10 кВт, РП №1, кабельных линий, 0,4 кВ до границ раздела эксплуатационной ответственности и балансовой принадлежности в размере 10% согласно решения Региональной энергетической комиссии от 19.12.97 г. п.8.1. К данным договорам составлены Акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электроустановок системы ОАО «НПО «Нефтепроммаш». По указанным договорам были выставлены счета-фактуры ООО «Автоцентр-Лада Плюс», ОАО «Тюмень-Дизель», гаражный кооператив «Энергопоезд», ООО «ЕвроСтрой» в 2013, 2014, 2015 гг. за электроэнергию с указанием дополнительной платы в размере 10% от стоимости потребленной электроэнергии.

Материалы дела содержат договор энергоснабжения № 74/2007-НПО от 01.11.2007г., заключенный между ОАО НПО «Нефтепроммаш» и ОАО «Промжелдортранс-Тюмень». В пункте 4.2 договора отсутствует условие об оплате 10 % от потребленной электроэнергии, однако счета-фактуры, выставленные ОАО НПО «Нефтепроммаш» в 2013, 2014, 2015 гг. содержат данную дополнительную плату за электроэнергию. К договору составлен Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электроустановок системы ОАО «НПО «Нефтепроммаш».

Тюменским УФАС России был направлен запрос информации в Региональную энергетическую комиссию Тюменской области, ХМАО, ЯНАО (далее - РЭК Тюменской области, ХМАО, ЯНАО) (исх.№ИП/2407 от 06.04.2016г.) об установлении ОАО НПО «Нефтепроммаш» тарифа на услуги по передаче электрической энергии. Согласно ответу РЭК Тюменской области, ХМАО, ЯНАО (вх.2963 от 13.04.2016г.) ОАО НПО «Нефтепроммаш» за установлением тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии в регулирующий орган не обращалось.

ОАО НПО «Нефтепроммаш» предоставило калькуляцию затрат в размере 10% от стоимости электрической энергии за каждый месяц 2014г. и с января по май 2015г., которая включает следующие статьи затрат: сырье и материалы, зарплата основных рабочих, дополнительная зарплата, начисление на зарплату, общехозяйственные расходы, внепроизводственные расходы.

Пунктом 57 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке", утв. Приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 N 20-э/2, определены составляющие, используемые для расчета тарифов (цен) на услуги по передаче электрической энергии.

Сравнив составляющие калькуляции, а также положения пунктов 4.2 договоров энергоснабжения с ООО «Автоцентр-Лада Плюс», ОАО «Тюмень-Дизель», гаражный кооператив «Энергопоезд», ООО «ЕвроСтрой», ООО «Цветы Сибири», ОАО «Промжелдортранс-Тюмень» (расходы, связанные с эксплуатацией кабельных линий 10 кВт, РП №1, кабельных линий 0,4 кВ до границ раздела эксплуатационной ответственности и балансовой принадлежности в размере 10%, сырье и материалы, зарплата основных рабочих, дополнительная зарплата, начисление на зарплату, общехозяйственные расходы, внепроизводственные расходы) с затратами, включаемыми в тариф на услуги по передаче электрической энергии, Комиссия установила, что указанные обществом затраты учитываются при установлении тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Исходя из вышеизложенного, ОАО НПО «Нефтепроммаш» оказывало услуги по передаче электрической энергии шести хозяйствующим субъектам: ООО «Автоцентр-Лада Плюс», ОАО «Тюмень-Дизель», гаражный кооператив «Энергопоезд», ООО «ЕвроСтрой», ООО «Цветы Сибири», ОАО «Промжелдортранс-Тюмень», в отсутствие установленного тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии и взимало плату за оказанные услуги по самостоятельно установленной цене.

3. В соответствии с частью 1.1. статьи 23.2 ФЗ «Об электроэнергетике» деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии осуществляется в условиях естественной монополии и регулируется в соответствии с законодательством о естественных монополиях, настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.

Согласно ст.3 ФЗ «Об электроэнергетике» услуги по передаче электрической энергии - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, которые обеспечивают передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями и совершение которых может осуществляться с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом.

В соответствии с ч.4 статьи 23.1 ФЗ «Об электроэнергетике» цена на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям подлежит государственному регулированию.

Согласно пункту 63 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утв. Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 N 1178, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной службой по тарифам, устанавливают на очередной финансовый год на розничном рынке:

цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим

сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, включая:

единые (котловые) тарифы;

тарифы взаиморасчетов между двумя сетевыми организациями;

цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии для сетевых организаций, созданных на базе сетевых хозяйств промышленных предприятий и иных организаций и оказывающих эти услуги таким организациям. Указанные цены (тарифы) применяются к сетевым организациям, соответствующим критериям, которые определены Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 года № 861, 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.

Таким образом, услуги по передаче электрической энергии являются регулируемым видом деятельности и для оказания данных услуг организации необходимо наличие утвержденного в установленном порядке тарифа.

Элементами ценообразования при расчете платы за услуги по передаче электрической энергии являются количество потребленной электрической энергии и утвержденный в установленном порядке тариф.

Поскольку тариф на услуги по передаче электрической энергии потребителям ответчику утвержден не был, законные основания для получения платы от ООО «Автоцентр-Лада Плюс», ОАО «Тюмень-Дизель», гаражный кооператив «Энергопоезд», ООО «ЕвроСтрой», ООО «Цветы Сибири», ОАО «Промжелдортранс-Тюмень» у ответчика отсутствовали.

ОАО НПО «Нефтепроммаш» в обоснование правомерности своих действий указывает на то, что: 1) оказание услуг на безвозмездной основе запрещено уставом; 2) отсутствует право собственности на объекты электросетевого хозяйства; 3) эксплуатационные затраты носят возместительный характер.

Данные доводы Комиссия считает необоснованными в силу следующего.

1. Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по

передаче электрической энергии и оказания этих услуг ОАО НПО «Нефтепроммаш» вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии только после установления тарифа. Следовательно, для оказания услуг на возмездной основе общество должно было утвердить тариф, а не взимать плату с потребителей по самостоятельно установленной цене в отсутствие законных оснований для ее получения.

2. ОАО НПО «Нефтепроммаш» владело на праве аренды объектами электросетевого хозяйства, которое является иным законным правом, позволяющим хозяйствующему субъекту обратиться в регулирующий орган за установлением тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии. Однако ответчик не предпринял мер по установлению тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии.

3. Затраты, указанные ответчиком включаются в тариф на услуги по передаче электрической энергии. Согласно части 1 статьи 424 Гражданского кодекса РФ в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления. Следовательно, ответчик не мог самостоятельно устанавливать цену на данные услуги.

Исходя из вышеизложенного, ОАО НПО «Нефтепроммаш» нарушило установленный нормативно-правовыми актами порядок ценообразования при оказании услуг по передаче электрической энергии потребителям.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

ОАО НПО «Нефтепроммаш» злоупотребило своим доминирующим положением путем оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям в отсутствие утвержденного в установленной порядке тарифа и взимания платы за оказанные услуги по самостоятельно установленной цене. Данные действия являются нарушением порядка ценообразования при оказании услуг по передаче электрической энергии.

Результатом действий ОАО НПО «Нефтепроммаш» явилось или могло явиться ущемление интересов ООО «Автоцентр-Лада Плюс», ОАО «Тюмень-Дизель», гаражный кооператив «Энергопоезд», ООО «ЕвроСтрой», ООО «Цветы Сибири», ОАО «Промжелдортранс-Тюмень».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление

доминирующим положением на рынке.

В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда РФ от 30.06.2008г. № 30, в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

ОАО НПО «Нефтепроммаш» нарушило запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, установленный частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, что явилось или могло явиться ущемлением интересов ООО «Автоцентр-Лада Плюс», ОАО «Тюмень-Дизель», гаражный кооператив «Энергопоезд», ООО «ЕвроСтрой», ООО «Цветы Сибири», ОАО «Промжелдортранс-Тюмень».

Материалами дела установлено, что ОАО НПО «Нефтепроммаш» действовало с превышением пределов осуществления гражданских прав, злоупотребляя своим доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах принадлежавших Обществу на праве аренды сетей, расположенных на территории г.Тюмень.

Вина ОАО НПО «Нефтепроммаш» заключается в том, что оно нарушило установленный Федеральным Законом «О защите конкуренции» запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением и не предприняло всех зависящих от него мер по его соблюдению. Каких либо сведений и доказательств о том, что ответчиком были предприняты все меры по соблюдению вышеуказанных запретов либо доказательств невозможности соблюдения требований, установленных ч.4 статьи 23.1 ФЗ «Об электроэнергетике», представлено не было.

Место совершения правонарушения – г.Тюмень.

Время совершения правонарушения, установленное материалами дела - с 01.01.2014г. по 30.04.2015г.

Результатом рассмотренных действий ответчика явилось или могло явиться ущемление интересов ООО «Автоцентр-Лада Плюс», ОАО «Тюмень-Дизель», гаражный кооператив «Энергопоезд», ООО «ЕвроСтрой», ООО «Цветы Сибири», ОАО «Промжелдортранс-Тюмень» по оплате услуг по передаче электрической энергии в соответствии с установленным регулирующим органом тарифом.

В ходе рассмотрения дела причиненный ущерб и извлеченный доход в результате действий ОАО НПО «Нефтепроммаш» не устанавливался.

Поскольку срок действия договора аренды № 3402 от 06.04.2005г. истек 30.04.2015г. и ОАО НПО «Нефтепроммаш» с 30.04.2015г. не принадледжат на праве собственности, аренды или ином законном основании объекты электросетевого

хозяйства: распределительная подстанция – РП-10/0,4 (№1), литера А7, площадью 43,10 кв.м, распределительная подстанция – РП-10/0,4 (№2), литера А9, площадью 67 кв.м; Комиссия решила предписание ответчику не выдавать.

Комиссия по рассмотрению дела, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Открытого акционерного общества «Научно-производственное объединение «Нефтепроммаш» нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении установленного нормативно-правового порядка ценообразования при оказании услуг по передаче электрической энергии, результатом чего явилось или могло явиться ущемление интересов ООО «Цветы Сибири», ООО «Автоцентр-Лада Плюс», ОАО «Тюмень-Дизель», гаражный кооператив «Энергопоезд», ООО «ЕвроСтрой», ОАО «Промжелдортранс-Тюмень»

2. Предписание не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

Председатель Комиссии: Д.А.Полухин

Члены Комиссии: Л.В.Иванова

Т.Н. Новожилова

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

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