

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия), рассмотрев дело №57/11 по признакам нарушения ОАО «Энергосбыт» п.10 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции), выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, Комиссия установила:

#### **Установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее Управление) поступили заявления ООО «АЗС Регион» (г. Курган, ул. Родькина, д.1), ООО «АЗС Центр» (г. Курган, ул. Родькина, д.1), ОАО «Курганский электромеханический завод» (г. Курган, ул. Ленина, 50), ЗАО «Агрофирма «Шутихинская» (Курганская обл. Катайский р-н, с. Шутихинское, ул. Ленина, 16), ООО «Курганский завод нестандартного оборудования» г. Курган, пр. Машиностроителей, 36), ИП Васильевой Т.М., ИП Васильева А.Р., ООО «Производственное объединение высокоточных сплавов и лигатур» (г. Далматово, ул. М. Горького, 100), ООО «Удача» (г. Курган, ул. К. Маркса, д. 61), ООО «Успех» (г. Курган, ул. Криволапова, 40), о проверке на соответствие нормам действующего законодательства действий ОАО «Энергосбыт» (далее Гарантирующий поставщик, ГП) выразившихся в росте платы за электрическую энергию в период январь-февраль 2011г. По результатам рассмотрения данных заявлений приказом от 29.04.2011г. №71 Курганского УФАС России было возбуждено дело №57 по признакам нарушения ОАО «Энергосбыт» п. 10 ч. 1. ст. 10 Федерального Закона РФ № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

По результатам рассмотрения заявлений ИП Орловой Н.С., ЗАО «Торговый дом «Курганские прицепы» по аналогичным вопросам, приказом от 28.07.2011г. №140 Курганского УФАС России было возбуждено дело №111 по признакам нарушения ОАО «Энергосбыт» п. 10 ч. 1. ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Определением от 5 сентября 2011г. Дела №57 и №111 были объединены в одно производство.

В ходе рассмотрения заявлений установлено, что ОАО «Энергосбыт» в январе-марте 2011г. самостоятельно определяло прогнозные значения свободных нерегулируемых цен, которые использовались в дальнейшем для расчета с потребителями, причем, рассчитанные ОАО «Энергосбыт» цены превышали прогнозные значения свободных нерегулируемых цен, размещенных на сайте ОАО «Администратор торговой системы оптового рынка электроэнергии» - коммерческого оператора оптового рынка (далее также ОАО «АТС», Коммерческий оператор).

Из документов, послуживших основанием к возбуждению дела, следует, что ОАО «Энергосбыт» самостоятельно рассчитывал прогнозные средневзвешенные нерегулируемые цены на электрическую энергию и мощность, превышая при этом прогнозные средневзвешенные нерегулируемые цены, рассчитанные ОАО «АТС», что привело к увеличению платы за электрическую энергию вышеуказанным потребителям.

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Курганский электромеханический завод» на заявленных требованиях настаивал. Считает

стоимость электрической энергии завышенной. Сообщил, что повышение цен на электрическую энергию является не обоснованным. Полагает, что цены на электрическую энергию самые высокие в регионе. По мнению заявителя, повышение цен вредит интересам государства, области и общества.

Представитель ЗАО «Торговый дом «Курганские прицепы» сообщил, что считает тарифы на электроэнергию завышенными. Просил провести проверку обоснованности тарифов.

В ходе рассмотрения дела представитель ответчика против заявленных требований возражала. Полагает, что в действиях ОАО «Энергосбыт» отсутствуют признаки нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Сообщила, что исходя из буквального толкования п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции и п. 2 «Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 г. № 109 (далее - «Основы ценообразования»), при квалификации действий ОАО «Энергосбыт», как нарушение порядка ценообразования необходимо наличие следующих условий: нарушения процесса расчета и установления регулируемых тарифов, применяемых при расчетах за электрическую энергию. Отметила, что при расчетах за электрическую энергию с контрагентами, ОАО «Энергосбыт» использует цены на электрическую энергию, рассчитанные согласно ст. 40 Федерального закона «Об электроэнергетике» от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ (далее - Закон об электроэнергетике) и п. 108(1) «Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 г. № 530, (далее - Основные положения), как сумма следующих составляющих: средневзвешенная нерегулируемая цена электрической энергии (мощности); величина платы за услуги, оказание которых неразрывно связано с процессом снабжения потребителей электрической энергией и цены (тарифы) на которые подлежат государственному регулированию, и сбытовой надбавки гарантирующего поставщика; плата за комплексную услугу по расчету требований и обязательств участников оптового рынка, оказываемую организацией коммерческой инфраструктуры оптового рынка.

Таким образом, расчет цены на электрическую энергию для потребителей электрической энергии не является ценообразованием, в смысле, установленном Основами ценообразования, то есть не является процессом расчета и установления регулируемых тарифов.

При этом, рассчитывая цены на электрическую энергию, ОАО «Энергосбыт» определяет и применяет предельные уровни цен на электрическую энергию в порядке, установленном Основными положениями.

Сообщила, что исходя из системного толкования указанных норм материального права, следует, что расчет предельных уровней нерегулируемых цен на розничном рынке осуществляет только Гарантирующий поставщик.

Коммерческий оператор оптового рынка определяет и публикует в установленном порядке в отношении каждого гарантирующего поставщика - участника оптового рынка составляющие предельных уровней нерегулируемых цен.

Ни одной нормой права не установлено право либо обязанность иного лица, кроме Гарантирующего поставщика, осуществлять расчет нерегулируемых цен на розничном рынке, в т. ч. это право не дано и коммерческому оператору оптового рынка.

В период с 01.01.2011 г. по 30.06.2011 г. торговля электрической энергией на оптовом рынке осуществлялась по «Временному регламенту обеспечения торговли электрической энергией и мощностью на оптовом рынке в январе - июне 2011

года», в соответствии с которым, средневзвешенные нерегулируемые цены были опубликованы Коммерческим оператором:

за январь- 04.04.2011г.

за февраль-19.04.2011г.

за март-19.04.2011г.

за апрель - 28.06.2011г.

за май-28.06.2011г.

за июнь-04.07.2011г.

В соответствии с положениями п. 111 Основных положений, в редакции действующей до вступления в силу изменений, установленных Постановлением Правительства РФ от 31.12.2010 г. № 1242, гарантирующие поставщики до начала расчетного периода определяют и доводят до сведения обслуживаемых ими покупателей электрической энергии прогнозные значения свободных (нерегулируемых) цен, которые будут использоваться для осуществления авансовых расчетов за соответствующий расчетный период.

Таким образом, прогнозные значения нерегулируемых цен определялись гарантирующим поставщиком в соответствии с требованиями действующего в тот момент законодательства РФ в области электроэнергетики.

Кроме того, ни Основными положениями, регулирующими отношения субъектов розничного рынка электрической энергии, ни иными нормативными актами, регулирующими указанные отношения, не установлено, что при осуществлении расчетов на розничных рынках электрической энергии в период действия Временного регламента применяются прогнозные значения средневзвешенных нерегулируемых цен на электрическую энергию, рассчитанные Коммерческим оператором, также, как не установлено, что прогнозные значения средневзвешенных нерегулируемых цен на электрическую энергию, рассчитанные гарантирующим поставщиком для розничного рынка должны соответствовать прогнозным значениям таких цен, рассчитанных коммерческим оператором. Полагает, что при наличии указанных обстоятельств в действиях ОАО «Энергосбыт» по расчету прогнозных значений средневзвешенных нерегулируемых цен на электрическую энергию на розничном рынке электроэнергии, отсутствуют признаки нарушения действующего законодательства.

Сообщил, что после публикации коммерческим оператором предельных уровней нерегулируемых цен на электрическую энергию для гарантирующего поставщика, последний произвел расчет средневзвешенных нерегулируемых цен на электрическую энергию для потребителей розничного рынка электроэнергии в соответствии с п. 108(1) Основных положений, из вышеуказанных цен, в связи с чем, ранее предъявленные потребителям суммы на оплату потребленной электроэнергии были скорректированы.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующему.

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии с ч. 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или)

устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

ОАО «Энергосбыт» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35% приказом №76-пр от 26.07.2007 по виду услуг: купля-продажа (поставка) электрической энергии в географических границах Курганской области с долей более 50%.

Таким образом, в силу пункта 1 части 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции положение ОАО «Энергосбыт» на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии в географических границах Курганской области признается доминирующим.

В соответствии с частью 1 статьи 40 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее закон об электроэнергетике) На территориях, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, гарантирующие поставщики осуществляют продажу электрической энергии (мощности) (за исключением объема электрической энергии (мощности), поставляемого населению и приравненным к нему категориям потребителей) на розничных рынках по нерегулируемым ценам не выше предельных уровней нерегулируемых цен, рассчитанных в соответствии с основными положениями функционирования розничных рынков исходя из цен на приобретаемые гарантирующими поставщиками электрическую энергию и мощность на оптовом рынке, сбытовой надбавки гарантирующего поставщика и цен на услуги, оказание которых неразрывно связано с процессом снабжения потребителей электрической энергией.

Указанные гарантирующие поставщики определяют нерегулируемые цены на электрическую энергию (мощность) и их предельные уровни и доводят их до сведения потребителей в порядке, установленном основными положениями функционирования розничных рынков.

Согласно п. 106 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31 августа 2006 года № 530 (далее Основные положения) (в редакции Постановления правительства от 27.11.2010 №944), на розничных рынках на территориях, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, электрическая энергия (мощность) поставляется потребителям (обслуживающим их покупателям) по регулируемым ценам (тарифам) гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими организациями и энергосбытовыми организациями, к числу покупателей которых относятся граждане-потребители и (или) приравненные к ним в соответствии с нормативными правовыми актами в области государственного регулирования тарифов группы (категории) потребителей (покупателей), в объеме, приобретаемом соответствующими организациями по регулируемым ценам (тарифам) на оптовом и розничных рынках, а также по свободным (нерегулируемым) ценам в порядке, установленном пунктами 108 - 111 настоящих Правил.

В соответствии с п. 111, 111(1) гарантирующий поставщик, до начала расчетного периода определяют и доводят до сведения обслуживаемых ими покупателей электрической энергии прогнозные значения свободных (нерегулируемых) цен, которые будут использоваться для осуществления авансовых расчетов за соответствующий расчетный период.

Отклонения стоимости электрической энергии (мощности), рассчитанной по прогнозным значениям свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность), от стоимости электрической энергии (мощности), рассчитанной по фактически сложившимся в рамках предельных уровней

свободным (нерегулируемым) ценам, учитываются при определении стоимости поставки электрической энергии (мощности) по свободным (нерегулируемым) ценам в текущем и последующих расчетных периодах.

Гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) не позднее 18-го числа месяца, следующего за расчетным, доводят до сведения обслуживаемых ими покупателей электрической энергии регулируемые цены и стоимость электрической энергии (мощности), рассчитанные в соответствии с правилами применения цен (тарифов) на розничных рынках, а также коэффициенты, предусмотренные пунктами 108(3) и 108(4) настоящих Правил.

Постановлением Правительства РФ от 31.12.2010г. №1242 о внесении изменений в некоторые акты Правительства российской федерации по вопросам функционирования розничных рынков электрической энергии (далее Постановление №1242), Основные положения изложены в новой редакции. Постановление №1247 было опубликовано в «Собрании законодательства РФ» - 14.03.2011, в «Российской газете» 16.03.2011, вступило в силу 24.03.2011г. Между тем, Постановление №1242 применяется к правоотношениям, возникшим с 1 января 2011г.

В силу п. 106 Основных положений на розничных рынках, функционирующих на территориях, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, гарантирующие поставщики осуществляют продажу электрической энергии (мощности) (за исключением объема электрической энергии (мощности), поставляемой населению и приравненным к нему категориям потребителей) по нерегулируемым ценам не выше предельных уровней нерегулируемых цен, рассчитанных в соответствии с пунктами 108(1), 108(2), 110, 111, 111(2) и 111(3) Основных положений. Согласно пункту 108(1) Основных положений (в редакции Постановления 1247) предельные уровни нерегулируемых цен на розничных рынках на территориях, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, за соответствующий расчетный период рассчитываются гарантирующим поставщиком как сумма следующих составляющих:

Предельные уровни нерегулируемых цен на розничных рынках на территориях, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, за соответствующий расчетный период рассчитываются гарантирующим поставщиком как сумма следующих составляющих:

средневзвешенная нерегулируемая цена электрической энергии (мощности), рассчитываемая и публикуемая коммерческим оператором оптового рынка в соответствии с пунктом 111 настоящего документа;

величина платы за услуги, оказание которых неразрывно связано с процессом снабжения потребителей электрической энергией и цены (тарифы) на которые подлежат государственному регулированию, и сбытовой надбавки гарантирующего поставщика (далее - плата за регулируемые услуги), которая рассчитывается и публикуется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с пунктом 111(3) настоящего документа;

плата за комплексную услугу по расчету требований и обязательств участников оптового рынка, оказываемую организацией коммерческой инфраструктуры оптового рынка.

В силу п. 111 Основных положений, Коммерческий оператор оптового рынка в отношении каждого гарантирующего поставщика - участника оптового рынка в соответствии с настоящим документом, правилами оптового рынка электрической энергии и мощности и порядком определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность)

определяет и публикует не позднее 4 дней по окончании расчетного периода на своем официальном сайте в сети Интернет следующие составляющие предельных уровней нерегулируемых цен:

дифференцированная по диапазонам числа часов использования мощности средневзвешенная нерегулируемая цена на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке;

дифференцированная по зонам суток расчетного периода средневзвешенная нерегулируемая цена на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке;

средневзвешенная нерегулируемая цена на электрическую энергию на оптовом рынке;

дифференцированные по часам расчетного периода нерегулируемые цены на электрическую энергию;

приходящиеся на один киловатт-час электрической энергии величины разницы предварительных требований и обязательств, рассчитанных на оптовом рынке по результатам конкурентного отбора ценовых заявок на сутки вперед и конкурентного отбора заявок для балансирования системы;

средневзвешенная нерегулируемая цена на мощность на оптовом рынке.

Дифференцированная по диапазонам числа часов использования мощности средневзвешенная нерегулируемая цена на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке определяется исходя из средневзвешенной нерегулируемой цены на электрическую энергию на оптовом рынке, средневзвешенной нерегулируемой цены на мощность на оптовом рынке и дифференцированного по диапазонам числа часов использования мощности коэффициента оплаты мощности, значения которого, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 111(2) настоящего документа, определяются согласно приложению N 7.

Согласно п. 111(1) Гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации), функционирующие на территориях, включенных в неценовые зоны оптового рынка, не позднее 18-го числа месяца, следующего за расчетным, доводят до сведения обслуживаемых ими покупателей электрической энергии регулируемые цены и стоимость электрической энергии (мощности), рассчитанные в соответствии с правилами применения цен (тарифов) на розничных рынках, а также коэффициенты, предусмотренные пунктами 108(3) и 108(4) настоящего документа.

В период с 01.01.2011 г. по 30.06.2011г. торговля электрической энергией на оптовом рынке осуществлялась по «Временному регламенту обеспечения торговли электрической энергией и мощностью на оптовом рынке в январе - июне 2011 года», согласно которому коммерческий оператор публикует средневзвешенные нерегулируемые цены за январь, февраль, март 2011 года не позднее 16 апреля 2011 года.

В силу того, что ОАО «АТС» в рассматриваемый период в нарушение Основных положений не размещал на своем официальном сайте средневзвешенную нерегулируемую цену на электрическую энергию, ОАО «Энергосбыт» самостоятельно определяло прогнозные значения свободных нерегулируемых цен, которые использовались в дальнейшем для расчета с потребителями.

Прогнозные значения средневзвешенных нерегулируемых цен, предъявленных ОАО «Энергосбыт» потребителям – юридическим лицам за формировались из следующих составляющих:

1. Стоимость единицы электрической энергии (мощности), приобретаемой ОАО «Энергосбыт» на оптовом рынке по свободным (нерегулируемым) ценам.

2. Стоимость услуг по передаче единицы электрической энергии (мощности), дифференцированная по уровням напряжения – единые (котловые) тарифы на

услуги по передаче электрической энергии, утвержденные Департаментом государственного регулирования цен и тарифов Курганской области.

3. Сбытовая надбавка Гарантирующего поставщика, включающая стоимость услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, утвержденная Департаментом государственного регулирования цен и тарифов Курганской области. Сбытовая надбавка ГП включает в себя плату за услуги ЗАО «ЦФР», ОАО «АТС», и СО.

Действия хозяйствующего субъекта могут быть квалифицированы по ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции только в том случае, если хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на каком-либо товарном рынке совершает действия по недопущению, ограничению конкуренции или ущемлению интересов других лиц. Комиссия приходит к выводу, что действия ОАО «Энергосбыт» не были направлены на ущемление интересов других лиц. Действия ОАО «Энергосбыт» были вызваны правовой неопределенностью, имевшей место в рассматриваемый период времени, а также действиями коммерческого оператора, не публиковавшего в установленный законом срок средневзвешенные нерегулируемые цены. Установлено, что после публикации коммерческим оператором средневзвешенных нерегулируемых цен на электрическую энергию для потребителей розничного рынка, ранее предъявленные ОАО «Энергосбыт» суммы за потребленную электрическую энергию были скорректированы и приведены в соответствие с требованием действующего законодательства. С учетом этого комиссия приходит к выводу, что интересы потребителей ущемлены не были.

Комиссия соглашается с доводами ОАО «Энергосбыт», согласно которым ни Основными положениями, регулирующими отношения субъектов розничного рынка электрической энергии, ни иными нормативными актами, регулирующими указанные отношения, не установлено, что при осуществлении расчетов на розничных рынках электрической энергии в период действия Временного регламента применяются прогнозные значения средневзвешенных нерегулируемых цен на электрическую энергию, рассчитанные Коммерческим оператором, также, как не установлено, что прогнозные значения средневзвешенных нерегулируемых цен на электрическую энергию, рассчитанные гарантирующим поставщиком для розничного рынка должны соответствовать прогнозным значениям таких цен, рассчитанных коммерческим оператором.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **Решила:**

1. Признать положение ОАО «Энергосбыт» доминирующим на рынке услуг купли-продажи (поставки) электрической энергии в географических границах Курганской области;

2. Дело производством прекратить в связи с отсутствием в действиях ОАО «Энергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства.

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.