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

(……) - Председателя Комиссии, (……),

Членов Комиссии: (……); (……) (……)

в присутствии представителя заявителя ООО «Стройтехсервис» - (……)представители ответчика ООО «Электросетевая Компания» (далее- ООО «ЭСК») отсутствовали, извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения заседания,

рассмотрев дело № 056/01/10-1169/2021 по признакам нарушения ООО «Электросетевая компания» (……) п.1 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в установлении и поддержании монопольно высокой цены на услугу по предоставлению во временное пользование инфраструктуры для размещения сетей электросвязи и иных сетей в границах технического расположения эксплуатируемых инженерных сетей,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступило заявление ООО «Стройтехсервис» (вх.№ 7708 от 30.07.2021) на действия ООО «Электросетевая компания» (…..), выраженные в злоупотреблении доминирующим положением на рынке услуг по предоставлению во временное пользование инфраструктуры для размещения сетей электросвязи и иных сетей в границах технического расположения эксплуатируемых инженерных сетей, в части ущемления интересов ООО «Стройтехсервис» в сфере предпринимательской деятельности, путем установления высокой цены за пользование одной опорой линий электропередач.

Из представленных к рассматриваемому заявлению материалов следует, ООО «Стройтехсервис» осуществляет деятельность по размещению собственных кабельных сетей на территории СНТ «Медик» и СНТ «Ясень».

Владельцем опор линий электропередач на территории СНТ «Медик» и СНТ «Ясень» является ООО «Электросетевая компания».

Стоимость услуги по размещению кабельных линий на одной опоре линий электропередач ВЛ-0.4 кВ на территории СНТ «Ясень» и «Медик» установлена Калькуляцией расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ-0.4 кВ(1шт) 2013-2020 гг., утвержденной директором ООО "Электросетевая компания" (……..) в размере 2530 рублей 16 копеек за месяц.

Усмотрев в действиях ООО «Электросетевая компания» признаки нарушения п. 1 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», приказом № 137 от 29.10.2021 г. Оренбургским УФАС России возбуждено производство по делу № 056/01/10-1169/2021 и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением о назначении дела к рассмотрению от 08.11.2021 дело о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 18.11.2021 на 11 часов 00 минут.

Определением об отложении рассмотрения дела от 18.11.2022 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение было отложено на 14.12.2022 на 11 часов 00 минут.

Уведомлением о перерыве в рассмотрении дела от 14.12.2021 о нарушении антимонопольного законодательства, объявлен перерыв, рассмотрение дела назначено на 20.12.2021 в 11 часов 00 минут.

Уведомлением о перерыве в рассмотрении дела от 20.12.2021 о нарушении антимонопольного законодательства, объявлен перерыв, рассмотрение дела назначено на 24.12.2021 в 14 часов 00 минут.

Оренбургским УФАС России 13.01.2022 принято решение о прекращении рассмотрения дела № 056/01/10-1169/2021 о нарушении антимонопольного законодательства. Указанное решение обжаловано в Апелляционной коллегии Федеральной антимонопольной службы.

24.02.2022 года Коллегиальным органом Федеральной антимонопольной службы – Апелляционной коллегией ФАС России решение Оренбургского УФАС России от 13.01.2022 пересмотрено, дело направлено на новое рассмотрение в Оренбургское УФАС России.

Приказом от 17.03.2022 года № 26 производство по делу №056/01/10-1169/2021 возобновлено.

Определением о пересмотре решения по делу от 23.03.2022 (исх. №2329 от 23.03.2022 г.) дело №056/01/10-1169/2021 назначено к рассмотрению на 19.04.2022. в 12:00.

Определением об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства от 16.06.2022, дело назначено к рассмотрению на 03.06.2022 в 11:00.

Определением о продлении и отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства от 03.06.2022, дело назначено к рассмотрению на 17.06.2022 в 11:00.

На рассмотрении комиссионного дела 17.06.2022 г. принято заключение об обстоятельствах дела.

Определением об отложении рассмотрения дела от 17.06.2022 г. о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение было отложено на 14.07.2022 на 10 часов 00 минут.

Проанализировав имеющиеся материалы комиссионного дела, а также нормы действующего законодательства установлено следующее:

В соответствии с ч. 1 ст.5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту 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.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организаций):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого

хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Оренбургским УФАС России составлен Аналитический отчет о состоянии конкуренции на рынке услуг по предоставлению во временное пользование инфраструктуры для размещения электросвязи и иных сетей в границах технического расположения эксплуатируемых инженерных сетей ООО «Электросетевая компания» на территории Оренбургской области.

Проведенный анализ показал, что рынок услуг по предоставлению во временное пользование инфраструктуры для размещения сетей электросвязи и иных сетей в границах технического расположения эксплуатируемых инженерных сетей ООО «Электросетевая компания» на территории города Оренбурга Оренбургской области является локальным: каждый из субъектов –владелец опор действует на отдельном товарном рынке, следовательно, на товарном рынке в границах своей зоны обслуживания (границах технического расположения эксплуатируемых инженерных сетей) ООО «Электросетевая компания», является единственным продавцом с долей 100%.

В материалах дела имеется отчет о финансовых результатах ООО «Электросетевая компания», согласно которому выручка указанного общества за 2020 год составила 67 542 000 рублей.

При этом в соответствии с пунктом 1 части 2.1 статьи 5 Закона о защите конкуренции (в редакции, действовавшей до 27.02.2022) не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - юридического лица, учредителем (участником) которого являются одно физическое лицо (в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя) или несколько физических лиц, если выручка от реализации товаров за последний календарный год такого хозяйствующего субъекта не превышает четыреста миллионов рублей, за исключением, в том числе:

- хозяйствующего субъекта, входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 настоящего

Федерального закона. Данное исключение не применяется к хозяйствующим субъектам, входящим в группу лиц по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 указанного Федерального закона; к хозяйствующим субъектам, входящим в группу лиц, участниками которых являются только лица, входящие в группу лиц по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 настоящего Федерального закона; к хозяйствующему субъекту, участником которого является индивидуальный предприниматель.

Таким образом, исходя из пункта 1 части 21 статьи 5 Закона о защите конкуренции (в редакции, действовавшей до 27.02.2022) не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта — юридического лица, отвечающего в совокупности следующим условиям:

1) учредителями данного юридического лица являются только физические лица;

2) выручка от реализации товаров за последний календарный год данного юридического лица не превышает четыреста миллионов рублей;

3) такое юридическое лицо не входит в группу лиц с иными хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, за исключением случаев, когда такое юридическое лицо находится в группе лиц с иными лицами только по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, либо участниками лиц, входящих с таким юридическим лицом в группу лиц, являются только лица, составляющие группу лиц только по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, либо если участниками такого юридического лица являются только индивидуальные предприниматели.

Комиссией установлено и подтверждается материалами дела, что учредителями ООО «Электросетевая компания» являются (……) (с долей 68,8 %) и (……) (с долей 24,6 %), оставшиеся 6,6 % принадлежат (……) (3,5 %) и (……). (3,1 %).

(……) и (……)являются законными супругами, о чем свидетельствует представленное в материалы дела Свидетельство о заключении брака (серия I-РА № 828497, выданы Управлением ЗАГС

города Оренбурга 10.01.2014).

Кроме того, (……..)также является учредителем следующих хозяйствующих субъектов:

– ООО «Оренбургская областная территориальная сетевая компания» с долей 50%;

– ООО «Оренбургская территориальная сетевая компания 2» с долей 50%;

– ООО «Оренбургская территориальная сетевая компания» с долей 100%;

– ООО «Екатеринбургская сетевая компания» с долей 50%;

– ООО «Томская территориальная сетевая компания» с долей 50%.

В свою очередь (……..)является учредителем следующих хозяйствующих субъектов:

– ООО «Оренбургская областная территориальная сетевая компания» с долей 25%;

– ООО «Оренбургская территориальная сетевая компания 2» с долей 25%.

Согласно пунктам 1, 7, 8 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам, в том числе из следующих признаков:

- хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства);

- физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры;

- лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку.

Таким образом, ООО «Электросетевая компания» входит в группу лиц:

- с (……)по пункту 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции;

- с (……). по пункту 8 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, поскольку (……)входит с (……)в группу лиц по пункту 7 части 1 статьи 9 закона о защите конкуренции;

- с ООО «Оренбургская территориальная сетевая компания» по пункту 8 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, поскольку указанное общество входит в группу лиц с Харченко В.М. по пункту 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, Комиссией установлено, что ООО «Электросетевая компания» входит в группу лиц с иными хозяйствующими субъектами по пункту 8 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции и не все учредители указанных обществ входят между собой в группу лиц по пункту 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, ввиду чего положение ООО «Электросетевая компания» не подпадает под условия пункта 1 части 21 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, ООО «Электросетевая компания» на рынке услуг по предоставлению во временное пользование инфраструктуры для размещения сетей электросвязи и иных сетей в границах технического расположения эксплуатируемых инженерных сетей на территории города Оренбурга Оренбургской области занимает доминирующее положение.

Таким образом в силу своего доминирующего положения, ООО «Электросетевая компания» обязано соблюдать требования и ограничения, установленные ст. 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» под злоупотреблением доминирующим

положением на товарном рынке, понимаются такие действия хозяйствующего субъекта, которыми налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1). Данный Закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели (часть 1 статьи 3).

Под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью (пункт 10 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В целях исполнения возложенных на него функций, в том числе по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, предупреждением монополистической деятельности, антимонопольный орган наделен полномочиями, к числу которых согласно статье 23 Закона о защите конкуренции отнесены полномочия по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, проведению проверок соблюдения антимонопольного законодательства коммерческими и некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, а также государственными внебюджетными

фондами и физическими лицами, получению от них необходимых документов и информации, объяснений в письменной или устной форме.

Вместе с тем реализация предоставленных антимонопольному органу полномочий ограничена необходимостью соблюдения установленных Законом о защите конкуренции требований, служащих гарантией прав и законных интересов проверяемого лица.

Пунктом 1 частью 1 статьи 10 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. установление, в том числе установление и поддержание монопольно высокой цены товара.

Согласно части 4 статьи 6 Закона о защите конкуренции цена товара не признается монопольно высокой в случае не превышения цены, которая сформировалась в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке.

Согласно части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара

является незначительным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара.

Таким образом, Законом о защите конкуренции установлены антимонопольные ограничения в части формирования цены за производимый (реализуемый) товар хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение.

В соответствии с разъяснением N 1 Президиума ФАС России «Определение монопольно высокой и монопольно низкой цены товара», утвержденным протоколом Президиума ФАС России от 10.02.2016 N 2 (далее - Разъяснения N 1), для исследования всех указанных выше факторов в процессе проведения антимонопольного расследования используются два основных метода определения монопольно высокой цены товара:

1. затратный метод;

2. метод сопоставимых рынков.

С целью исключения оснований для невозможности признания цены за пользование одной опорой линий электропередач монопольно высокой, Комиссия проанализировала обстоятельства дела на соответствие положениям частей 2 - 7 статьи 6 Закона о защите конкуренции и пришла к следующим выводам.

При применении метода сопоставимых рынков необходимо рассматривать такой рынок, который будет сопоставим по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование. При этом такой товарный рынок должен находиться в состоянии конкуренции.

Комиссия, проанализировав, в том числе сведения, размещённые в открытых источниках, приходит к заключению об отсутствии возможности определить сопоставимые товарные рынки в рассматриваемом случае, поскольку отношения между ООО «Стройтехсервис» и ООО «Электросетевая компания» формируются в строго определенных сетевой инфраструктурой границах (сети электросвязи) и в отношении товара с индивидуально-

определенными характеристиками. У ООО «Стройтехсервис» отсутствует возможность покупки товара за пределами сетей электросвязи, кроме как у ООО «Электросетевая компания».

Кроме того, как было установлено в аналитическом отчете рассматриваемого товарного рынка, к барьерам входа на рынок услуг по предоставлению во временное предоставление инфраструктуры для размещения сетей электросвязи и иных сетей в границах технического расположения эксплуатируемых инженерных сетей ООО «Электросетевая компания» на территории Оренбургской области относятся экономические ограничения, связанные с высоким уровнем первоначальных затрат, административные ограничения, связанные с согласованием проекта строительства с надзорными органами и выполнением действующих требований законодательства Российской Федерации и директивных документов. Проведенный анализ показал, что данный рынок характеризуется труднопреодолимыми барьерами входа на рынок и стабильностью условий на данном рынке.

Сведения о наличии сопоставимых с рассматриваемым товарных рынков, на которых цена за пользование одной опорой линий электропередач сформировалась в условиях конкуренции, Комиссией не выявлены. Такие сведения участниками дела также не представлены.

Исходя из того, что сопоставимые товарные рынки по оказанию услуги по предоставлению во временное предоставление инфраструктуры для размещения сетей электросвязи, находящиеся в условиях конкуренции, отсутствуют, следовательно, для определения монопольно высокой или монопольно низкой цены товара Комиссией использовался затратный метод.

Материалами комиссионного дела установлены следующие обстоятельства.

ООО «Стройтехсервис» осуществляет деятельность по размещению собственных кабельных сетей в количестве 47 опор на территории СНТ «Медик» и 206 опор - СНТ «Ясень» (договор на размещение опор в материалы дела не представлен).

Владельцем опор линий электропередач на территории СНТ «Медик» является ООО "Электросетевая компания" на основании договора купли-продажи движимого имущества (основного средства) №15 от 15.11.2018 (СНТ «Медик»).

Владельцем опор линий электропередач на территории СНТ "Ясень" является ООО «Оренбургэлектросеть» на основании договора купли-продажи №3 от 10.06.2011, к указанному договору прилагается Дополнительное соглашение от 19.06.2015г., согласно которого Продавец: СНТ «Ясень», а Покупателем выступает ООО «Электросетевая компания».

Стоимость услуги по размещению кабельных линий на одной опоре линий электропередач ВЛ-0.4 кВ на территории СНТ «Ясень» и СНТ «Медик» установлена Калькуляцией расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ-0.4 кВ(1шт.) 2013-2020 гг., утвержденная директором ООО "Электросетевая компания" Харченко В.М. в размере 2530 рублей 16 копеек за месяц (далее - Калькуляция), что не опровергается представителями ООО «Электросетевая компания».

Калькуляция за 2013-2020 гг. подписана директором ООО «Электросетевая компания» (……)., представлена в форме таблицы и складывается из следующих показателей:

№	Обоснование	Наименование затрат	Ед-цы измер-я	Кол-во	Цена ед. измерения	Всего
1	Факт. время	Заработная плата электромонтера	ч/час	0,5	215,91	107,96
2	Факт. время	Заработная плата водителя	ч/час	1	163,35	163,35
		Итого:				271,31
3		Отчисления в фонд социального страхования	%	30,4		82,48
		Итого:				353,78
4	Фактические затраты	Накладные расходы от ФОТ и ФСС	%	58,8		208,02
5	Договор аренды	Аренда автотранспортного средства	м/час	1	113,64	113,65
	Договор на услуги	Работа манипулятора	м/час	1	1550	1550,00
6		Амортизационные отчисления				74,70
		Итого:				2300,15
7		Рентабельность	%	10		230,01
		Всего:				**2530,16**

Данная калькуляция идентичная представленной ООО «ЭСК»

калькуляции расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ- 0,4 кВ по ООО «ЭСК» за 2019 г.

Установленный тариф в размере 2530 рублей 16 копеек был предъявлен к ООО «Стройтехсервис» письмом ООО «Электросетевая компания» № 230 от 23.06.2020 (Досудебная претензия, далее – Письмо № 230).

Согласно Письма № 230, ООО «Электросетевая компания» сообщает, что тариф рассчитан на основании аналогичных платежей по договорам со сторонними организациями и калькуляции, утвержденной ООО «ЭСК», Общество также предлагает ООО «Стройтехсервис» заключить договор аренды на использование опор электропередач по тарифу 2530 рублей за одну опору в месяц. К письму № 230 от 23.06.2020 приложена калькуляция расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ-0.4 кВ(1шт) на 2013-2020 гг., утвержденная директором ООО "Электросетевая компания" Харченко В.М. в размере 2530 рублей 16 копеек за месяц. Аналогичные требования установлены ООО «Электросетевая компания» письмом № 425/1 от 12.07.2021, направленным в адрес ООО «Стройтехсервис».

Кроме того, представители ООО «Электросетевая компания» пояснили, что сумма тарифа, установленного в Калькуляции расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ-0.4 кВ(1шт.) 2013-2020 гг. является актуальной на 2020 год при установлении тарифа для ООО «Стройтехсервис» за пользование одной опорой линий электропередач на территории СНТ «Ясень» и СНТ «Медик».

Действия субъекта, занимающего доминирующее положение, должны осуществляться с учетом требований и ограничений, предусмотренных статьей 10 Закона о защите конкуренции ФЗ-135. Такой субъект не вправе в своей естественно – монопольной деятельности ущемлять интересы в сфере предпринимательской деятельности, а именно включать затраты, прямо не предусмотренные действующим законодательством (ст. 6 Закона о защите конкуренции).

Правила недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей связи утверждены Постановлением Правительства РФ от 29.11.2014 №1284 (далее-Правила №1284), которые устанавливают не право, а обязанность владельца инфраструктуры обеспечить доступ к ней, если имеется технологическая и экономическая возможность для этого и такое

размещение не препятствует использованию объектов инфраструктуры по их прямому назначению и не влияет на безопасность их функционирования (п.18 Правил).

Пунктом 38 Правил установлено, что тарифы на доступ к инфраструктуре в сопоставимых условиях устанавливаются владельцем инфраструктуры равными для всех пользователей инфраструктуры, заинтересованных в доступе к определенному виду объектов инфраструктуры или их части и предполагающих использовать объекты инфраструктуры или их часть, на уровне, обеспечивающем компенсацию экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли.

Экономически обоснованными считаются любые расходы, которые связаны с предпринимательской деятельностью, то есть понесены для получения дохода (письмо Минфина России от 08.07.2019 № 03-03-06 /1/50124).

Для документального подтверждения понесенных расходов используют первичные документы, доказывающие, что расходы действительно были понесены организацией.

В соответствии с пунктом 1 статьи 252 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) расходами для целей налогообложения прибыли признаются обоснованные и документально подтвержденные затраты (а в случаях, предусмотренных в статье 265 НК РФ, убытки), осуществленные (понесенные) налогоплательщиком.

Таким образом, экономически обоснованными расходами признаются любые затраты при условии, что они фактически произведены для осуществления деятельности, направленной на получение дохода, документально подтверждены и являются обоснованными.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 22.09.2008 N 707 "О порядке ведения раздельного учета доходов и расходов субъектами естественных монополий" субъекты естественных монополий ведут раздельный учет доходов и расходов по видам деятельности (далее - РУДР) в порядке, утверждаемом федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с Порядком ведения РУДР показатели раздельного учета должны соответствовать показателям, содержащимся в

формах бухгалтерской и статистической отчетности, то есть фактически понесенным затратам.

Раздельный учет расходов ведется субъектами естественных монополий по основным элементам затрат (материальные затраты, амортизация, затраты на оплату труда, страховые взносы и прочие затраты) с последующим распределением затрат по видам деятельности и по услугам.

Согласно материалам, представленным в рамках рассмотрения дела, отдельный документ по ведению раздельного учета доходов и расходов ООО «Электросетевая компания» по видам деятельности не разрабатывался и не утверждался.

ООО «Электросетевая компания» в своих письменных пояснениях сообщает, что договор на пользование опорами линий электропередач между ООО «Электросетевая компания» и ООО «Стройтехсервис» не заключен, заявления о заключении договора от ООО «Стройтехсервис» не поступало, ввиду чего Общество считает, что рассмотрение вопроса об установлении монопольно высокой цены за пользование одной опорой линий электропередач неправомерно.

Определениями (исх. № 9778 от 09.11.2021; исх. № 10133 от 19.11.2021; исх. № 2329 от 23.03.2022; исх. № 3521 от 22.04.2022; исх. № 4053 от 18.05.2022;) Комиссией запрашивались документы, подтверждающие каждую статью затрат по Калькуляции ООО «Электросетевая компания».

В качестве подтверждения затрат, произведенных в 2019 году по статьям расходов, установленных калькуляцией расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ-0.4 кВ(1шт) 2013-2020 гг. ООО «Электросетевая компания» представлены следующие документы и материалы:

- калькуляция расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ- 0,4 кВ по ООО «ЭСК» 2019 г.;

- калькуляция расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ- 0,4 кВ по ООО «ЭСК» 2020 г.;

- калькуляция расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ- 0,4 кВ по ООО «ЭСК» 2021 г;

- бухгалтерская (финансовая) отчетность за 2018 год;

- бухгалтерская (финансовая) отчетность за 2019 год;

- бухгалтерская (финансовая) отчетность за 2020 год;

- бухгалтерская (финансовая) отчетность за 2021 год;

- справка о доходах и суммах налога на физического лица ((……)за 2021 год от 13.05.2022;
- выписка – табель учета рабочего времени (……) (электромонтер по обслуживанию подстанции) за отчетный период 01.04.2022 по 01.04.2022;
- трудовая книжка (……) согласно которой 02.12.2013 (……) принят на должность электромонтера, 11.11.2020 переведен на должность электромонтера по обслуживанию подстанции;
- трудовой договор № 85 от 02.12.2013 г. заключенный между ООО «Электросетевая компания» и (……) (согласно п. 1.1 Договора, работник обязуется выполнять работу на должности электромонтера участка в ООО «Электросетевая компания», согласно списка распределения участков, с подчинением требованиям действующего законодательства РФ, Устава Общества, внутренних документов Общества, внутреннему трудовому распорядку (режиму, объему и графику работы). Список распределения участков, внутренний трудовой распорядок в материалы дела ООО «Электросетевая компания» не представлено);

- анализ счета 90 по осуществляемой ООО «Электросетевая компания» деятельности за 2018 г., 2019 г., 2020 г.;

- обороты счета 20 по осуществляемой ООО «Электросетевая компания» деятельности за 2018 г., 2019 г., 2020 г., первое полугодие 2021 г.;

- калькуляция себестоимости за оказание услуг покупателям за 2018 г., 2019 г., 2020 г., первое полугодие 2021 г.;

- приказ № 5 от 20.04.2018 об утверждении максимально – допустимой нагрузки ВЛ;

- приказ № 1 об утверждении учетной политики для целей бухгалтерского налогового учета;

- сведения о видах экономической деятельности ООО «Электросетевая компания»;

- приказ № 33 от 31.07.2017 г. о введении в эксплуатацию основных средств ВЛ-0,4кВ в СНТ «Медик» первоначальной стоимостью в размере 160 225, 72 р.;

- акт № б/н от 31.07.2017 приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией. Согласно указанного акта в СНТ «Медик» произведено строительство ВЛ-0,4кВ от ТП № 3201 стр. в СНТ «Медик» на сумму 160 225, 72 р., в подтверждение представлена справка о стоимости выполненных работ и затрат от 31.07.2017 на сумму 183 441 руб. 35 коп;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат по строительству ВЛ-0,4кВ от ТП № 2407 стр. L=0,358 км. в СНТ «Ясень» на сумму 217 268, 03. в подтверждение представлены: акт от 30.11.2018 о приемке выполненных работ за ноябрь 2018 г., согласно которого произведены строительно-монтажные работы в СНТ «Ясень»; локальный ресурсный сметный расчет по монтажу линий связи из волоконно-оптических кабелей в СНТ «Ясень»; акт на списание материальных запасов № ЭСэс-000164 от 30.11.2018;

- приказ № 36 от 30.11.2018 г. о введении в эксплуатацию основных средств ВЛ-0,4кВ в СНТ «Медик»;

- акт № 15 приема-передачи в аренду основных средств от 15.11.2018; акт от 30.11.2018 о приемке-передаче здания в СНТ «Медик»; справка о стоимости выполненных работ и затрат от 31.07.2019 на сумму 39 352 руб. 38 коп;

- приказ № 33 от 30.11.2018 г. о введении в эксплуатацию основных средств ВЛ-0,4кВ в СНТ «Ясень» первоначальной стоимостью в размере 338 017, 99 р.;

- акт № 13 от 30.11.2018 приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией. Согласно указанного акта в СНТ «Ясень» произведено строительство ВЛ-0,4кВ от ТП № 2407 стр. в СНТ «Ясень» на сумму 338 017, 99 р., в подтверждение представлены: акт от 30.11.2018 о приемке-передаче здания в СНТ «Ясень»; справка о стоимости выполненных работ и затрат от 31.10.2018 на сумму 120 749 руб. 96 коп; акт от 31.10.2018 о приемке выполненных работ за октябрь 2018 г.;

- приказ № 32 от 31.07.2019 г. о строительстве ВЛ-0,4кВ от ТП № 3201 стр. в СНТ «Медик»;

- акт № 5 от 31.07.2019 приемки законченного строительством объекта

приемочной комиссией. Согласно указанного акта в СНТ «Медик» произведено строительство ВЛ-0,4кВ от ТП № 3201 стр. в СНТ «Медик» на сумму 39 352 руб. 38 коп., в подтверждение представлены: акт от 31.07.2019 о приемке-передаче здания в СНТ «Медик»; справка о стоимости выполненных работ и затрат от 31.07.2019 на сумму 39 352 руб. 38 коп;

- акт № 19 от 31.10.2019 приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией. Согласно указанного акта в СНТ «Медик» произведено введении в эксплуатацию системы АИСКУЭ (Серверная в здании СНТ «Медик») на сумму 335 984 руб. 69 коп., в подтверждение представлены: справка о стоимости выполненных работ и затрат по монтажу оборудования (сервера) в здании серверной СНТ «Медик» на сумму 270 277, 88.; акт от 31.10.2019 о приемке-передаче здания в СНТ «Медик»; локальный ресурсный сметный расчет по монтажу оборудования в СНТ «Медик»; акт от 31.10.2019 о приемке выполненных работ за октябрь 2019 г.; акт на списание материальных запасов № ЭСэс-000251 от 31.10.2019; справка о стоимости выполненных работ и затрат по монтажу оборудования (сервера) в здании серверной СНТ «Медик» на сумму 65 706, 81; акт от 31.08.2019 о приемке выполненных работ за август 2019 г.; акт на списание материальных запасов № ЭСэс-000251 от 31.10.2019; локальный ресурсный сметный расчет по монтажу оборудования в СНТ «Медик»; акт на списание материальных запасов № ЭСэс-000243 от 31.08.2019;

- приказ № 47 от 31.10.2019 г. о введении в эксплуатацию системы АИСКУЭ (Серверная в здании СНТ «Медик»);

- акт № 19 от 31.10.2019 приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией. Согласно указанного акта в СНТ «Медик» произведено введении в эксплуатацию системы АИСКУЭ (Серверная в здании СНТ «Медик») на сумму 335 984 руб. 69 коп., в подтверждение представлены: справка о стоимости выполненных работ и затрат по монтажу оборудования (сервера) в здании серверной СНТ «Медик» на сумму 270 277, 88.; акт от 31.10.2019 о приемке-передаче здания в СНТ «Медик»; локальный ресурсный сметный расчет по монтажу оборудования в СНТ «Медик»; акт от 31.10.2019 о приемке выполненных работ за октябрь 2019 г.; акт на списание материальных запасов № ЭСэс-000251 от 31.10.2019; справка о стоимости выполненных работ и затрат по монтажу оборудования (сервера) в здании серверной СНТ «Медик» на сумму 65 706, 81; акт от 31.08.2019 о приемке выполненных работ за август

2019 г.; акт на списание материальных запасов № ЭСэс-000251 от 31.10.2019; локальный ресурсный сметный расчет по монтажу оборудования в СНТ «Медик»; акт на списание материальных запасов № ЭСэс-000243 от 31.08.2019;

- приказ № 45 от 30.09.2019 г. о строительстве объекта основных средств система АИСКУЭ Линия связи из волоконно-оптических кабелей в СНТ «Медик»);

- акт № 45 от 30.09.2019 о приемке-передаче здания в СНТ «Медик»; акт № 15 от 30.09.2019 приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией. Согласно указанного акта в СНТ «Медик» произведен монтаж линий связи из волоконно-оптических кабелей в СНТ «Медик» на сумму 880 322 руб. 87 коп., в подтверждение представлены: справка о стоимости выполненных работ и затрат в СНТ «Медик» на сумму 250 047, 63.; акт от 30.09.2019 о приемке-выполненных работ за сентябрь 2019 г.; локальный ресурсный сметный расчет по монтажу оборудования в СНТ «Медик»; акт о списании материальных запасов № ЭСэс-000188 от 30.09.2019; справка о стоимости выполненных работ и затрат от 30.06.2019 на сумму 169 787, 77 руб.; акты о приемке выполненных работ за май-июнь 2019 г.; акт на списание материальных запасов № ЭСэс-000054 от 31.05.2019;

- акт № 7 от 14.07.2021 заключенный между ООО «Электросетевая компания» и ИП Обуховским О.В., согласно которого производились автотранспортные услуги бортовой платформы с КМУ Hyundai HD 78 гос. номер У652НК 56RUS 13.07.2021;

- акт № 4 от 30.11.2021 приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией. Согласно указанного акта в СНТ «Медик» произведены строительно-монтажные работы на сумму 460 730 руб., в подтверждение представлены: справка о стоимости выполненных работ и затрат по монтажу линий связи из волоконно-оптических кабелей в СНТ «Медик» на сумму 177 574, 42.; акт о приемке выполненных работ за ноябрь 2021 г., согласно которого произведены строительно-монтажные работы в СНТ «Медик»; локальный ресурсный сметный расчет по монтажу линий связи из волоконно-оптических кабелей в СНТ «Медик»; акт на списание материалов № 164 от 30.11.2021; акт приема- сдачи построенных основных средств от 30.11.2021; акт № 10 от 26.07.2021 заключенный между ООО «Электросетевая компания» и ИП (……..)., согласно которого выполнялись работы на сумму 22 800 р. по договору № 2021/07-01 от

05.07.2021 на монтаж волоконно-оптических линий связи в СНТ «Медик»;

- акт № 5 от 15.12.2021 приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией по монтажу оборудования (сервера HP Proliant DL 160Gen10) в СНТ «Медик» на сумму 159 016,64 рублей. В подтверждение представлены: справка о стоимости выполнения работ и затрат от 15.12.2021; акт от 15.12.2021 о приемке выполненных работ за декабрь 2021 г.; локальный ресурсный сметный расчет на монтаж оборудования; акт от 13.12.2021 о приемке-передаче оборудования в монтаж; акт от 13.12.2021 приема-сдачи построенных основных средств;

- акт № 6 от 31.12.2021 приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией по технологическому присоединению абонентов к ВОЛС (оптоволокно) в СНТ «Медик» на сумму 383 218,42 рублей. В подтверждение представлены: справка о стоимости выполнения работ и затрат от 30.12.2021; акт от 30.12.2021 о приемке выполненных работ за декабрь 2021 г.; локальный ресурсный сметный расчет на технологическое присоединение; акт списания материалов № 191 от 30.12.2021; акт от 13.12.2021 о приема-сдачи построенных основных средств от 30.12.2021.

По словам представителя ООО «ЭСК», это исчерпывающий перечень документов, подтверждающих расходы по калькуляции.

Согласно материалам, представленным в рамках рассмотрения дела установлено, что количество опор в пользовании ООО «Стройтехсервис» на территории СНТ «Медик» - 47 шт., на территории СНТ «Ясень» - 206 шт., всего – 253 опоры. Комиссией установлено, что документов, подтверждающих раздельный учет предприятия в материалы дела не предоставлено.

Анализируя Калькуляцию, установлено, что ООО «Электросетевая компания» в Калькуляции по статье затрат «Заработная плата электромонтера» установлена цена затрат по обслуживанию одной опоры в месяц - 107, 96 рублей. Общее количество опор – 253 шт. При расчете тарифа за год, учитывая применяемую формулу при расчете тарифа за год (107, 96 руб./опору * 253 шт./опоры * 12 месяцев) получается сумма 327 766, 56 руб./ год по статье затрат «Заработная плата электромонтера».

Для подтверждения данной статьи затрат Обществом представлены следующие документы:

- справка о доходах и суммах налога на физического лица (…….).) за 2021 год от 13.05.2022;
- выписка – табель учета рабочего времени Печеркина А.А. (электромонтер по обслуживанию подстанции) за отчетный период 01.04.2022 по 01.04.2022;
- трудовая книжка (…….)., согласно которой 02.12.2013 (…….) принят на должность электромонтера, 11.11.2020 переведен на должность электромонтера по обслуживанию подстанции;

трудовой договор № 85 от 02.12.2013 г. заключенный между ООО «Электросетевая компания» и (…….)

Вместе с тем, представленные в подтверждение расходов оплату труда документы по данной статье затрат Комиссией антимонопольного органа не могут быть приняты, поскольку из сведений, имеющихся в представленных документах с (…….) не следует, что он осуществляет деятельность по обслуживанию опор на территории СНТ «Медик» и СНТ «Ясень».

Кроме того, ООО «ЭСК» в подтверждение затрат представлены документы за отчетный период 2021-2022 год, таким образом данные сведения не могли быть использованы Обществом при расчете ежемесячной арендной платы на опору ВЛ-0.4 кВ(1шт) в до 2020 г.

Ответчиком в качестве подтверждения затрат, произведенных в 2019 году по статье – «Заработная плата водителя» документы, подтверждающие затраты в размере 495 930, 6 р. (163,35 руб. * 12 мес. * 253 опоры) в материалы дела не представлены.

Таким образом подтверждение расходов на оплату труда водителя отсутствует. Документов, подтверждающих расходы на оплату труда водителя по обслуживанию опор на территории СНТ «Медик» и СНТ «Ясень» не представлено. Включение в калькуляцию статьи затрат: «Заработная плата водителя» является необоснованным.

Согласно затратам, произведенным в 2019 году по статье – «Отчисления в фонд социального страхования» осуществлены затраты в размере 250 409, 28 (82,48 руб. * 12 мес. * 253 опоры).

Расчет страховых взносов с зарплаты — обязанность работодателя, регулируемая главой 34 НК РФ. Применяемые тарифы регламентируются 425-430 НК РФ.

Комиссией установлено, что расходы на оплату труда работы

электромонтера и водителя по обслуживанию опор на территории СНТ «Медик» и СНТ «Ясень» не подтверждены, ввиду чего включение в калькуляцию статьи затрат: «Отчисления в фонд социального страхования» является необоснованным.

Согласно затратам, произведенным в 2019 году по статье – «Накладные расходы от ФОТ и ФСС» осуществлены затраты в размере 631 548, 72 (208,02 руб. * 12 мес. * 253 опоры).

Комиссией установлено, что расходы на оплату труда работы электромонтера и водителя по обслуживанию опор на территории СНТ «Медик» и СНТ «Ясень» не подтверждены, ввиду чего включение в калькуляцию статьи затрат: «Накладные расходы от ФОТ и ФСС» является необоснованным.

Согласно затратам, произведенным в 2019 году по статье – «Аренда автотранспортного средства» осуществлены затраты в размере 345 011, 04 (113, 64 руб. * 12 мес. * 253 опоры). Согласно затратам, произведенным в 2020 году по статье – «Работа манипулятора» осуществлены затраты в размере 4 705 800 р. (1550 руб. * 12 мес. * 253 опоры).

Комиссией установлено, что расходы на оплату аренды транспортного средства, работу манипулятора по обслуживанию опор на территории СНТ «Медик» и СНТ «Ясень» за 2019 год не подтверждены, ввиду чего ООО «ЭСК» необоснованно включило в калькуляцию статьи затрат: «Аренда автотранспортного средства», «Работа манипулятора».

ООО «Электросетевая компания» в качестве подтверждения затрат, произведенных в 2019 году по статье – «Амортизационные отчисления» документы, подтверждающие затраты в размере 226 789, 20 р. (74,70 руб. * 12 мес. * 253 опоры) не представлены.

Комиссией установлено, что расходы по амортизационным отчислениям по обслуживанию опор на территории СНТ «Медик» и СНТ «Ясень» за 2020 год не подтверждены.

Согласно определению Верховного Суда Российской Федерации от 19.07.2016 № 18-КГ 16-61 линия электропередачи представляет собой единый линейный объект (далее - ВЛ) и выступает как единый объект вещных прав, раздел которой невозможен без изменения ее назначения, в связи с чем такая линия представляет собой неделимую вещь, отдельные составные части которой (в частности,

опоры) не являются самостоятельными объектами недвижимости.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178 «О ценообразовании в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике» (далее - постановление № 1178) (вместе с «Основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике», «Правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике») расходы на амортизацию основных средств и нематериальных активов включаются в состав расходов, связанных с производством и реализацией продукции (услуг) по регулируемым видам деятельности (пункт 18 постановления № 1178).

Расходы на амортизацию основных средств и нематериальных активов для расчета тарифов на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании территориальным сетевым организациям, определяются на уровне, равном сумме отношений стоимости амортизируемых активов регулируемой организации к сроку полезного использования таких активов, принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании, применяемых в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии (объектов электросетевого хозяйства и объектов производственного назначения, в том числе машин и механизмов) (пункт 27 постановления № 1178).

Таким образом, в соответствии с законодательством Российской Федерации прямые расходы по статье «амортизация», отнесенной на объект «Высоковольтные линии», учитывается в составе регулируемых услуг по основным видам деятельности, распределение амортизации между видами деятельности законодательством Российской Федерации не предусмотрено, следовательно, основания для учета прямых расходов по статье «амортизация», отнесенной на объект «Высоковольтные линии», в составе прочих видов деятельности, отсутствуют. Ввиду чего, включение в калькуляцию статьи затрат: «Амортизационные отчисления» является необоснованным.

Для расчета рентабельности продукции и услуг главную роль играют затраченные средства, а также прибыль. В связи с тем, что ООО «Электросетевая компания» не подтверждены затраты по статьям затрат: «Заработная плата электромонтера», «Заработная плата

водителя», «Отчисления в фонд социального страхования», «Накладные расходы от ФОТ и ФСС», «Аренда автотранспортного средства», «Амортизационные отчисления», Комиссией установлено, что включение Обществом в калькуляцию статьи затрат на рентабельность в размере 230 руб. 01 коп. за одну опору в 2020 году является необоснованным.

Комиссия установила, что стоимость услуги по размещению кабельных линий на одной опоре линий электропередач ВЛ-0.4 кВ на территории СНТ «Ясень» и СНТ «Медик» установленная Калькуляцией расчета ежемесячной арендной платы на опору ВЛ-0.4 кВ (1шт) 2013-2020 гг. в размере 2530 рублей 16 копеек за месяц является необоснованной.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Из содержания упомянутой нормы следует, что под злоупотреблением правом понимается умышленное поведение управомоченного лица по осуществлению принадлежащего ему гражданского права, сопряженное с нарушением установленных в статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации пределов осуществления гражданских прав, причиняющее вред третьим лицам или создающее условия для наступления вреда.

В силу пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона).

Согласно пункту 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного

Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" (далее - Постановление N 30), исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В соответствии с п. 11 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 04.03.2021 № 2, по смыслу абзаца первого части 1 статьи 10 Закона во взаимосвязи с пунктами 3, 4 статьи 1 и абзацем вторым пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: недопущение, ограничение, устранение конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкурентов с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов); причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям, гражданам, потребителям как отдельной категории участников рынка), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка.

Согласно п. 17 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 злоупотреблением может быть признано установление (поддержание) доминирующим на рынке хозяйствующим субъектом монопольно высокой цены. По смыслу закона установленная (применяемая) доминирующим на рынке хозяйствующим субъектом цена может быть признана недопустимой (монопольно высокой), если она превышает стоимость товара, обеспечивающую возмещение необходимых расходов и получение разумной прибыли, и цену, которая сформировалась на сопоставимых конкурентных товарных рынках при их наличии (пункты 4 и 7 статьи 4, части 1 и 4 статьи 6 Закона о защите конкуренции).

В частности, при оценке необходимости расходов для обеспечения деятельности хозяйствующего субъекта может приниматься во внимание их экономическая оправданность, в том числе направленность расходов на удовлетворение производственных

потребностей субъекта, соответствие размера затрат обычной стоимости соответствующих благ, рыночная конъюнктура, в которой осуществлялись затраты. Например, экономически не оправданными для целей применения статьи 6 Закона могут быть признаны затраты, не имеющие отношения к производству и реализации товара, но учтенные доминирующим на рынке субъектом при формировании цены товара. Экономически оправданными могут являться затраты, увеличение которых обусловлено ростом цен на рынке сырья, из которого производится товар.

Также исходя из буквального толкования положений Постановления антимонопольному органу в рамках рассмотрения дела необходимо определить, были ли действия субъекта, занимающего доминирующие положение, совершены в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо им налагаются на контрагентов неразумные ограничения, либо ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Согласно п. 1.4. Разъяснения Президиума ФАС России от 07.06.2017 N 8 "О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции", в большинстве случаев злоупотребление доминирующим положением осуществляется в форме активного поведения хозяйствующего субъекта - действий. Для хозяйствующего субъекта такая форма поведения может выражаться в направлении контрагентам и иным лицам писем, уведомлений, оферты или акцепта, сообщении им информации, заключении договора, публичном распространении информации, в том числе ее размещении на официальном сайте в сети "Интернет".

Злоупотребление правом запрещено законом и не подлежит юрисдикционной защите (ст. 10 ГК РФ).

Злоупотребление правом, запрещенное как общими нормами (ст. 10 ГК РФ), так и специальными (ст. 10 Закона о защите конкуренции), заключается (применительно к антимонопольным нарушениям) не в незаконных действиях, то есть не в осуществлении действий, не предусмотренных законом, а именно в злоупотреблении теми полномочиями, которые закон делегировал субъекту гражданских правоотношений.

При этом лицо, занимающее доминирующее положение на рынке, является субъектом не только частно - правовых, но и публично-правовых отношений.

Суть антимонопольного нарушения составляет именно злоупотребление правом, которое состоит в превышении лицом, занимающим доминирующее положение, пределов осуществления этих прав, которое, в свою очередь, приводит к нарушению прав более слабой, зависимой стороны (абонента), например, путем необоснованного возложения на последнего обязанностей и требований, что влечет, в конечном счете (как в рассматриваемом случае) для слабого субъекта материальные лишения, а для доминанта — укрепление его положения и маржинальный доход.

Оценивая действия ответчика с учетом требований ст. 10 ГК РФ, п. 4 постановления Пленума № 30, п. 17 Постановления Пленума № 2 следует признать, что они совершены с превышением пределов осуществления гражданских прав.

Частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 17.06.2022 г. (исх. № 4773) об отложении рассмотрения дела, Комиссией Оренбургского УФАС России принято заключение об обстоятельствах дела № 056/01/10-1169/2021 (исх. № 4912 от 24.06.2021 г.). Данное заключение оглашено на заседании Комиссии, отправлено сторонам по почте. Заседание Комиссии в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела было отложено на 14.07.2022 г. в 10 часов 00 минут.

Письмом (исх. № 5426 от 13.07.2022) по техническим причинам время Заседания Комиссия перенесено на 14.07.2022 в 14 часов 00 минут.

Частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лицам, участвующим в деле, предоставлено право представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

ООО «Электросетевая компания» на заседание Комиссии представлено письмо (исх. № 22/611 от 14.07.2022), согласно которого ООО «Электросетевая компания» сообщает, что оба

представителя не смогут принять участие в заседании. Кроме того, в указанном письме отмечается, что Общество обращалось в Оренбургское УФАС России с ходатайством об ознакомлении с материалами дела, но возможность ознакомления с материалами не была обеспечена.

Относительно порядка ознакомления с материалами дела, Комиссией установлено, что 30.11.2021 представители Общества ознакамливались с материалами дела. 31.05.2022 Обществом в адрес Оренбургского УФАС России направлено ходатайство (б/н от 31.05.2022) об ознакомлении с материалами дела.

Определением об отложении рассмотрения дела № 056/01/10-1169/2021 Комиссией антимонопольного органа ходатайство Общества удовлетворено, в п. 1 Определения указано следующее:

«Ознакомиться с материалами дела № 056/01/10-1169/2021 представители ООО «Электросетевая компания» могут 08.06.2022 в 15:00, 10.06.2022 в 14:15, 14.06.2022 в 15:00 о прибытии сообщив по телефону 8(3532)78-66-25 – специалисту – (……)

В случае отсутствия возможности ознакомления с материалами дела в установленные даты и время, просим заблаговременно письменно уведомить Оренбургское УФАС России о времени и дате прибытия в Оренбургское УФАС России для ознакомления с материалами дела.

Комиссией установлено, что в назначенные Определением дни представители ООО «Электросетевая компания» на ознакомление с материалами дела не явились. Уведомлений в адрес Оренбургского УФАС России об ознакомлении с материалами дела в другое время Обществом не направлены, ввиду чего довод Общества о непредставлении антимонопольным органом возможности ознакомления с материалами дела несостоятелен.

На заседание Комиссии ООО «Электросетевая компания» письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела № 056/01/10-1169/2021 не представлены, причины, подтверждающие невозможность представления возражений на заключение об обстоятельствах дела № 056/01/10-1169/2021 в установленный срок не представлены.

Комиссия антимонопольного органа, установила, что дополнительных сведений относительно нарушения, установленного в заключение об

обстоятельствах дела № 056/01/10-1169/2021 ООО «Электросетевая компания» не представлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 056/01/10-1169/2021 о нарушении антимонопольного законодательства установила в действиях ООО «Электросетевая компания» ИНН 5610153416, юридический адрес: 460532, Оренбургская обл., Оренбургский р-н, с/с Красноуральский, с. им. 9 Января, ул. Парковая, д.4) по установлению и поддержанию в соответствии с Калькуляцией на 2013-2020 гг. цены (тарифа) на услугу по размещению кабельных линий на одной опоре линий электропередач ВЛ-0.4 кВ на территории СНТ «Ясень» и «Медик» нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно установление и поддержание монопольно высокой цены.

Квалифицируя действия ответчика как нарушения п. 1 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции Комиссия исходит именно из недобросовестной реализации ими своих прав, направленной на получение максимально возможного (маржинального) дохода за счет ущемления прав абонента и использования своего рыночного положения, а не только из необоснованного расчета.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

В соответствии с ч. 5 ст. 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 3 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью ООО «Электросетевая компания» (……)нарушившим п. 1. ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

2. По результатам рассмотрения дела № 056/01/10-1169/2021 о нарушении антимонопольного законодательства выдать ООО «Электросетевая компания» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Оренбургского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Электросетевая компания» производства по делу об административном правонарушении.

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