РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 11/01/10-39/2021

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 19 мая 2022 г.

В полном объеме решение изготовлено 1 июня 2022 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 11/01/10-39/2021 в составе:

<…> (далее — Комиссия),

рассмотрев дело № 11/01/10-39/2021 по признакам нарушения АО «Донэнерго» (ИНН/КПП: 6163089292/616301001, ОГРН: 1076163010890; 344000, Россия, Ростовская обл., г. Ростов-на-Дону, ул. Пушкинская, 162, далее также — Общество) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившимся в установлении и поддержании монопольно высокой цены на услугу по размещению оптического кабеля связи на опорах воздушных линий электропередачи (ВЛ) (далее — Услуга),

в присутствии на заседании представителей ООО «БиТ» <…>, представителя АО «Донэнерго» <…>,

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ООО «БиТ» (ИНН/КПП: 6144014164/614401001, ОГРН: 1116177000851; 347879, Ростовская обл., г. Гуково, ул. Шахтерская, д. 47) от 16.11.2020 № 194799/20 по вопросу установления и поддержания АО «Донэнерго» монопольно высокой цены на Услугу.

На основании приказа ФАС России от 10.01.2022 № 1/22 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № 11/01/10-39/2021 о

нарушении антимонопольного законодательства» ФАС России возбуждено дело, делу присвоен номер 11/01/10-39/2021 и создана Комиссия по рассмотрению дела № 11/01/10-39/2021 о нарушении антимонопольного законодательства АО «Донэнерго» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По результатам анализа материалов дела № 11/01/10-39/2021 Комиссией установлено следующее.

АО «Донэнерго» установлены следующие тарифы за 1 (одно) установочное место на Услугу.

Тарифы на Услугу за 1 установочное место (у.м.)

Таблица 1

Наименование	Период действия	Дифференциация тарифов по количеству у.м.	Тариф в месяц (без НДС), руб
Приказ от 09.02.2015 № 65	2018-21.05.2020	-	224,67
Приказ от 22.05.2020 № 175	22.05.2020-10.06.2020	от 1 до 15000	158,48
		от 15001 до 30000	118,86
		от 30001 до45000	95,08
		от 45001 и более	58,33
Приказ от 11.06.2020 № 196	11.06.2020-31.12.2020	от 1 до 15000	158,48
		от 15001 до 30000	118,86
		от 30001 до45000	95,08
		от 45001 и более	58,33
Приказ от 23.12.2020 № 549	01.01.2021-11.07.2021	-	166,25
Приказ от 12.07.2021 № 309	12.07.2021-31.12.2021	-	166,26
Приказ от 14.01.2022 № 7	01.01.2022-		205,6

Тариф является единым для установочных мест на ВЛ уровней напряжения 0,4 кВ и 6-10 кВ.

В 2020 году протоколом заседания комиссии АО «Донэнерго» по вопросу введения в действие дифференцированного тарифа для операторов связи, осуществляющих размещение стороннего оборудования на ВЛ электропередачи АО «Донэнерго» от 30.04.2020, был согласован дифференцированный тариф, исходя из различного

количества установочных мест, используемых операторами. Алгоритм расчета дифференцированного тарифа отсутствует.

Основным видом деятельности АО «Донэнерго» является передача электрической энергии. На передачу электрической энергии устанавливаются отдельные регулируемые тарифы, в которых учитываются расходы на эксплуатацию и возмещение стоимости основных производственных средств, включая опоры воздушных линий электропередач (опоры ВЛ).

Помимо основных видов деятельности АО «Донэнерго» оказывает прочие нерегулируемые услуги, в том числе Услугу.

Условия и порядок обеспечения недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, которая используется или может быть использована для оказания услуг в сфере общедоступной электросвязи определены Правилами недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 38 Правил 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).

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.

ФАС России письмом от 03.02.2021 № АД/7286/21 запрошено

экономическое, технологическое и иное обоснование установления стоимости Услуги.

АО «Донэнерго» письмом от 19.02.2021 № 666 представлена запрошенная информация.

В целях определения экономической обоснованности уровня тарифов на Услугу были проанализированы данные бухгалтерской отчетности, финансовая отчетность АО «Донэнерго» и иная информация, представленная АО «Донэнерго».

АО «Донэнерго» является субъектом естественной монополии, осуществляющим деятельность в сфере услуг по передаче и распределению электрической энергии на территории Ростовской области.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 22.09.2008 № 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.

Субъекты естественных монополий в сфере услуг по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике (далее — субъекты естественных монополий) ведут РУДР в соответствии с приказом Минэнерго России от 13.12.2011 № 585 «Об утверждении порядка ведения раздельного учета доходов и расходов субъектами естественных монополий в сфере услуг по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике» (далее – Порядок ведения РУДР) и Учетной политикой Общества.

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.

В соответствии с учетной политикой АО «Донэнерго», утвержденной приказом от 27.12.2019 года № 656, доходы и расходы от основной

деятельности Общество подразделяет на доходы и расходы по обычным видам деятельности и прочие доходы и расходы. Доходы и расходы по обычным видам деятельности подразделяются на доходы и расходы от регулируемых и нерегулируемых видов деятельности.

Раздельный учет доходов и расходов ведется по следующим видам деятельности:

1.

    1. Передача электрической энергии.
    2. Производство, распределение, транспортировка и реализация тепловой энергии юридическим и физическим лицам по регулируемым ценам и нерегулируемым ценам.
    3. Реализация услуг по горячему водоснабжению.
    4. Реализация услуг по отпуску теплоносителя.
    5. Услуги по технологическому присоединению к сети.
    6. Подключение (технологическое присоединение) к системам теплоснабжения.
    7. Прочие виды деятельности.

Услуга входит в состав услуг по прочим видам деятельности.

В соответствии с учетной политикой Общества по способу включения в себестоимость продукции, затраты для целей бухгалтерского учета группируются на затраты основного производства (счет 20), затраты вспомогательного производства (счет 23), общехозяйственные расходы (счет 26), затраты обслуживающего производства (счета 29, 44).

Расходы по каждому виду деятельности определяются как сумма прямых расходов, относимых непосредственно на данный вид деятельности, и косвенных расходов (общехозяйственные расходы), относимых непосредственно на данный вид деятельности.

Принцип распределения косвенных расходов между видами деятельности учетной политикой не определен. В этой связи Комиссия при определении экономически обоснованного уровня затрат в части косвенных расходов при формировании тарифа использовала данные оборотно-сальдовых ведомостей по счету 20 и 26, затраты по которым отражены в составе номенклатурной группы «Прочие виды деятельности».

Раздельный учет расходов по Услуге в соответствии с учетной политикой в бухгалтерском учете не предусмотрен.

До 2020 года стоимость Услуги была определена на основании экспертизы, проведенной экспертным учреждением «Донэкспертиза» союза «Торгово-промышленная палата Ростовской области».

С 2020 года Обществом ежегодно производится перерасчет тарифа на Услугу на основании калькуляций, утвержденных руководством АО «Донэнерго» с использованием нормативных показателей.

Анализируемый период 2020-2021 гг.

На базе представленной Обществом информации Комиссией проанализированы величина тарифа на Услугу, состав и величина затрат, учитываемых в тарифе на Услугу, величина и состав затрат по прочим видам деятельности по данным бухгалтерской отчетности на предмет установления экономической обоснованности/необоснованности учитываемых затрат в калькуляции при формировании тарифа на Услугу.

В соответствии с калькуляцией расчета тарифа на Услугу за 2020 и 2021 годы в состав тарифа включались:

1.

    1. Прямые затраты:

1. Заработная плата.
2. Начисления на заработную плату 30,4%.
3. Материальные расходы (ГСМ).
4. Косвенные (накладные) расходы (67% в 2020 г., 65% в 2021 г.).
5. Плановые накопления (рентабельность) (25%).
6. НДС 20%.

В Таблице 2 представлена информация о расходах, учтенных в тарифе на Услугу по калькуляции и по данным бухгалтерской отчетности (далее — БУ) в годовом исчислении.

2. руб.

    1. Сравнительный анализ затрат, учитываемых в тарифе на Услугу

       по калькуляции и по данным БУ

Таблица 2

Наименование показателей	2020			2021		
	Калькуляция		БУ	Калькуляция		БУ
Количество у.м., шт.	1,00	99 143,80		1,00	104 692,00	
Затраты на оплату труда,год	550,50	54 578 662,00	12 663 865,00	563,14	58 956 366,00	15 931 161,00
Отчисления во внебюджетные фонды, год	166,80	16 537 335,00	3 847 688,00	170,63	17 863 779,00	4 825 329,00
ГСМ, год	193,19	19 153 591,00	3 405 000,00	233,56	24 451 910,00	5 248 000,00
Накладные расходы (67% в 2020г., 65% в 2021г.) год	610,03	60 480 623,00	22 413 553,00	628,77	65 826 835,00	21 633 094,00
Всего расходы, год	1 521,00	150 750 211,00	42 330 106,00	1 596,10	167 098 890,00	47 637 584,00

Таким образом, расходы, включенные в тариф на Услугу, по калькуляции превышают расходы по данным БУ в 2020 и 2021 году в 3,5 раза (150,7 млн. руб./42,3 млн. руб.) и (167,1 млн. руб./47,6 млн. руб.).

Комиссией проведен оценочный расчет экономически обоснованного тарифа на Услугу на базе данных БУ и проведен сравнительный анализ действующих тарифов и расчетных тарифов.

Для расчета оценочного экономически обоснованного тарифа в качестве показателя рентабельности (норма прибыли) использовалось среднеотраслевое значение по показателю «рентабельность проданных товаров, продукции (работ, услуг)» (рентабельность по себестоимости включая прочие виды деятельности) для отрасли электроэнергетики по данным Росстата (за 2020 год такой показатель составляет 16%).

Расчет тарифа на Услугу по калькуляции и по данным БУ за 1 установочное место

2. Таблица 3

руб./мес.

Показатели	2020		2021	
	Калькуляция	БУ	Калькуляция	БУ
Затраты на оплату труда	45,88	6,82	46,93	8,18
Отчисления во внебюджетные фонды	13,95	2,07	14,22	2,48
ГСМ	16,10	1,84	19,46	2,69

Накладные расходы (67% в 2020, 65% в 2021) год	50,87	12,08	52,40	11,10
Всего расходы	126,79	32,15	133,01	43,45
Рентабельность	31,70	5,14	33,25	6,92
Тариф (без НДС)	158,48	37,29	166,26	50,17
Тариф (с НДС)	190,18	44,75	199,51	60,20

Комиссия установила, что тарифы на Услугу, рассчитанные по калькуляции с использованием нормативных значений отличаются от оценочных тарифов, рассчитанных с использованием данных БУ в 3,5 раза. В 2020 году 190,18 руб./44,75 руб., в 2021 году 199,51 руб./60,20 руб.

ФАС России подготовлен аналитический отчет по результатам проведенного анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке услуг по размещению оптического кабеля связи на воздушных линиях электропередачи на территории Ростовской области за 2018-2021 годы, согласно которому АО «Донэнерго» занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по размещению оптического кабеля связи на воздушных линиях электропередачи в пределах расположения своей инфраструктуры для размещения сетей электросвязи на территории Ростовской области.

В ходе анализа состояния конкуренции на товарном рынке услуг по размещению оптического кабеля связи на воздушных линиях электропередачи в пределах расположения своей инфраструктуры для размещения сетей электросвязи на территории Ростовской области товарного рынка, сопоставимого по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, не установлено.

В соответствии с пунктом 1 части 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара.

Поскольку тарифы АО «Донэнерго» на Услугу, в том числе формируют размер абонентского тарифа на услуги доступа к сети «Интернет», монопольно высокая стоимость Услуги ущемляет интересы

хозяйствующих субъектов — операторов телематических услуг связи в сфере предпринимательской деятельности, а также может ограничивать конкуренцию на смежном рынке — рынке услуг по предоставлению доступа к сети «Интернет».

19.05.2022 Комиссия в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции приняла Заключение об обстоятельствах дела № 11/01/10-39/2021 (исх. ФАС России от 27.07.2022 № 11/42635/22; далее — Заключение).

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и привести 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.

Возражений на Заключение от АО «Донэнерго» не поступало.

Согласно пункту 17 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» на основании статьи 6, пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции 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).

На основании изложенного, Комиссия установила в действиях АО «Донэнерго» по установлению в соответствии с приказами от 09.02.2015 № 65, от 22.05.2020 № 175, от 11.06.2020 № 196, от 23.12.2020 № 549, от 12.07.2021 № 309, от 14.01.2022 № 7 и применению цены (тарифов) на Услугу и ее (их) поддержанию нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно установление и поддержание монопольно высокой цены.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции, в том числе являются рост цены товара, не

связанный с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Рассматриваемые действия АО «Донэнерго» приводят (могут привести) к ограничению конкуренции, поскольку установление таких ценовых условий (заградительных тарифов) на Услугу создает дополнительные барьеры для входа хозяйствующим субъектам на рынок оказания услуг связи.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства 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.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать АО «Донэнерго» (ИНН/КПП: 6163089292/616301001, ОГРН: 1076163010890; 344000, Россия, Ростовская обл., г. Ростов-на-Дону, ул. Пушкинская, 162) нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем установления приказами от 09.02.2015 № 65, от 22.05.2020 № 175, от 11.06.2020 № 196, от 23.12.2020 № 549, от 12.07.2021 № 309, от 14.01.2022 № 7 и поддержания монопольно высокой цены на услугу по предоставлению опор воздушных линий электропередачи для размещения линий связи.

2. По результатам рассмотрения дела № 11/01/10-36/2021 о нарушении антимонопольного законодательства выдать АО «Донэнерго» (ИНН/КПП: 6163089292/616301001, ОГРН: 1076163010890; 344000, Россия, Ростовская обл., г. Ростов-на-Дону, ул. Пушкинская, 162) предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.