заявитель
ОАО «Оборонэнергосбыт»

ответчик
ОАО «Белгородская сбытовая
компания»
Дело № 283-12-АЗ

Р Е Ш Е Н И Е

Резолютивная часть решения оглашена 22.01.2013
В полном объеме решение изготовлено 30.01.2013 г. Белгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при участии в заседании:
- от ответчика (ОАО «Белгородская сбытовая компания»): должностное лицо - <…> (по доверенности);
- от заявителя: (ОАО «Оборонэнергосбыт») должностное лицо - <…> (по доверенности),

рассмотрев дело № 283-12-АЗ, возбужденное 03.07.2012 г. в отношении ОАО «Белгородская сбытовая компания» по признакам нарушения требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области 09.04.2012 (вход. № 982) поступило заявление ОАО «Оборонэнергосбыт» о наличии в действиях ОАО «Белгородская сбытовая компания», признаков нарушения ч.1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
Как указывает заявитель, распоряжением Правительства РФ от 02.02.2010 № 78-р ОАО «Оборонэнергосбыт» было определено единственным поставщиком электрической энергии для нужд Министерства обороны России.
В целях реализации данного распоряжения ОАО «Оборонэнергосбыт» заключило с ОАО «Белгородская сбытовая компания» (далее - гарантирующий поставщик) договор энергоснабжения от 01,01.2010 № 7220208 (далее - Договор), предметом которого является снабжение электрической энергией ряда объектов Минобороны России, расположенных на территории Белгородской области.
Согласно абз. 11 п. 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками цен на электрическую энергию (мощность), утв. постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 № 1179 (далее - Правила № 1179), до 01.01.2015 г.

гарантирующие поставщики определяют и применяют предельные уровни нерегулируемых цен для соответствующих ценовых категорий в отношении энергосбытовых организаций, которые не осуществляют покупку (поставку) электрической энергии (мощности) на оптовом рынке электрической энергии и мощности, определены актом Правительства РФ в целях снабжения электрической энергией находящихся в ведении Минобороны России организаций и осуществляют энергоснабжение указанных организаций и иных потребителей (юридических и физических лиц), энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании организациям, находящимся в ведении Минобороны России и (или) образованна во исполнение Указа Президента РФ от 15.09.2008 № 1359 «Об открытом акционерном обществе «Оборонсервис», без учета своей сбытовой надбавки.
Полагая, что полностью отвечает требованиям, установленным вышеназванным нормативным правовым актом ОАО «Оборонэнергосбыт» уведомило гарантирующего поставщика о том, что при расчете нерегулируемой цены на электрическую энергию по договору № 7220208, начиная с 01.02.2012, сбытовая надбавка Гарантирующего поставщика применению не подлежит (письмо от 13.02.2012 № К-105).
Однако гарантирующий поставщик письмом от 24.02.2012 № 4/582 сообщил об отказе производить расчет предельного уровня нерегулируемой цены на электрическую энергию в 2012 году без учета сбытовой надбавки, ссылаясь на то, что ОАО «Оборонэнергосбыт» не соответствует требованиям, установленным абз. 11 п. 2 Правил № 1179., поскольку в ряде регионов оно осуществляет покупку электроэнергии (мощности) на оптовом рынке.
По мнению гарантирующего поставщика, с момента получения ОАО «Оборонэнергосбыт» права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке хотя бы по одной группе точек поставки на территории РФ, к нему становятся неприменимы положения о необходимости расчета Гарантирующими поставщиками предельных уровней нерегулируемых цен без учета сбытовой надбавки.
29.02.2012 г. ОАО «Белгородская сбытовая компания» выставила ОАО «Оборонэнергосбыт» счет-фактуру № 7223637/03/02/, в котором применило сбытовую надбавку при определении конечной стоимости электрической энергии.
ОАО «Оборонэнергосбыт» полагает, что подобными действиями ОАО «Белгородская сбытовая компания» нарушает часть 1 статьи. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее ФЗ «О защите конкуренции») и просит Управление Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области (далее БУФАС) принять меры антимонопольного реагирования.

Приказом руководителя Белгородского УФАС № 216 от 03.07.2012 г. в отношении ОАО «Белгородская сбытовая компания», (далее ОАО «Белгородэнергосбыт») было возбуждено дело № 283-12-АЗ о нарушении антимонопольного законодательства.
Определением от 17.07.2012 Комиссией БУФАС по рассмотрению дела № 283-12-АЗ дело было приостановлено по ходатайствам ОАО «Оборонэнергосбыт» и ОАО «Белгородэнергосбыт» в связи с нахождением в производстве Высшего Арбитражного Суда РФ дела № ВАС-4119/2012 по заявлению ОАО «Кольская энергосбытовая компания» о признании абз. 11 п. 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками цен на электрическую энергию

(мощность), утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.12.20 №1179 недействующим.
Определением от 07.08.2012 Комиссией БУФАС по рассмотрению дела № 283-12-АЗ, дело было возобновлено в связи с принятием Высшим Арбитражным судом РФ решения по делу № ВАС-4119/201 от 24.07.2012, согласно которому абзац 11 пункта 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками цен на электрическую энергию (мощность), утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.12.20 №1179 признан соответствующим Гражданскому кодексу РФ и Федеральному закону от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике», имеющим большую юридическую силу.
Определением от 25.08.2012 Комиссией БУФАС по рассмотрению дела № 283-12-АЗ, дело было отложено в связи с запросом у участников дела дополнительной информации.
Определением от 25.09.2012 Комиссией БУФАС по рассмотрению дела № 283-12-АЗ, дело было отложено в связи с запросом у ОАО «Белгородэнергосбыт» дополнительной информации.
Определением от 22.10.2012 Комиссией БУФАС по рассмотрению дела № 283-12-АЗ, дело было отложено в связи с запросом у ОАО «Оборонэнергосбыт» дополнительной информации.
Определением от 20.11.2012 Комиссией БУФАС по рассмотрению дела № 283-12-АЗ, дело было отложено в связи с ходатайством ОАО «Оборонэнергосбыт».
Определением от 18.12.2012 Комиссией БУФАС по рассмотрению дела № 283-12-АЗ, дело было отложено в связи с ходатайством ОАО «Оборонэнергосбыт» о предоставлении дополнительных письменных доказательств, подтверждающих факт совершения противоправных действий гарантирующим поставщиком ОАО «Белгородэнергосбыт» в феврале 2012 года.
На рассмотрении дела представитель ОАО «Оборонэнергосбыт» устно и письменно поддержала заявленные требования.
Представила подробный расчет применения гарантирующим поставщиком ОАО «Белгородэнергосбыт» своей сбытовой надбавки в расчетах с ОАО «Оборонэнергосбыт» в феврале 2012 года и направления в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» счет –фактуры, из которого следует, что цена за поставленную электрическую энергию в феврале месяце 2012 года рассчитана ОАО «Белгородэнергосбыт» с учетом своей сбытовой надбавки. В рамках заключенного договора между ОАО «Оборонэнергосбыт» и ОАО «Белгородэнергосбыт» от 01.01.2010 №72202208 с 1 января 2012 года поставка электрической энергии осуществляется по первой ценовой категории. В этой связи ОАО «Белгородэнергосбыт» за расчетный период февраля месяца 2012 года был выставлен счет-фактура №7223637/01 от 29.02.2012, согласно которому цена на электрическую энергию составила:
при первой ценовой категории, уровня напряжения СН2, бюджетные потребители, ЧЧИМ о 5001-5500 часов – 2,69322 руб. за кВт.ч;
при первой ценовой категории, уровня напряжения НН, бюджетные потребители, ЧЧИМ о 5001-5500 часов –2,78673 за кВт.ч .
Однако, согласно алгоритму предельного уровня нерегулируемых цен до 1 апреля 2012 года в соответствии с действующим законодательством цена, подлежащая применению за февраль месяц 2012 года, должна была составить:
по уровню напряжения СН2 -2, 6441 руб /кВт.ч;
по уровню напряжения НН – 2,73761 руб/кВт.ч.
Предельный уровень нерегулируемых цен для первой категории был завышен ОАО «Белгородэнергосбыт» на одну и ту же величину - 0, 04912 рублей на 1 кВт/ч,

которая образована, по мнению представителя ОАО «Оборонэнергосбыт», применением ОАО «Белгородэнергосбыт» сбытовой надбавки и завышенной на 0.73 руб/МВт.ч средневзвешенной цены на электрическую энергию (мощность). Общая сумма завышения составила в феврале 75929, 97 рублей.
Представитель ОАО «Белгородэнергосбыт» устно и письменно выразил несогласие с доводами заявления ОАО «Оборонэнергосбыт», которое послужило поводом для возбуждения дела № 283-12-АЗ. Пояснил, что ОАО «Белгороэнергосбыт» после опубликования Коммерческим оператором оптового рынка – Администратором торговой системы (ОАО «АТС») на официальном сайте 31 марта 2012 года средневзвешенных нерегулируемых цен за февраль месяц 2012 года, были внесены соответствующие изменения цены. Направлен корректировочный счет-фактура №7223637/03/02/К от 31.03.2012 к счету – фактуре №7223637/02/01 от 29.02.2012.
Факт нарушения обществом антимонопольного законодательства не признал. Считает, что производство по делу необходимо прекратить на основании п.2 ч.1 ст. 48 Закона «О защите конкуренции».

Рассмотрев и исследовав имеющиеся материалы дела, действующее законодательство, заслушав пояснения сторон, Комиссия Белгородского УФАС по рассмотрению дела № 283-12-АЗ приходит к следующим выводам.
Федеральным законом от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике", (далее ФЗ «Об электроэнергетике») установлены правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, определены основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики.
В соответствии со статьей 3 ФЗ «Об электроэнергетике», энергосбытовые организации – организации, осуществляющие в качестве основного вида деятельности продажу другим лицам произведенной или приобретенной электрической энергии.
Распоряжением Правительства РФ от 02.02.2010 г. № 78-р ОАО «Оборонэнергосбыт» определено единственным поставщиком электрической энергии для нужд Министерства обороны России.
На основании пп. «д» пункта 36 и пункта 55 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 N 530, действующего до 4 мая 2012 г. принято новое постановление Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (ред. от 28.12.2012) "О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии" (вместе с "Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии", "Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии"), Постановлением Правительства Белгородской области от 29.09.2006 г. № 204-пп (редакция от 12.03.2012 №119-пп), до определения победителя первого конкурса гарантирующими поставщиками на территории Белгородской области, ОАО «Белгородская сбытовая компания» и ОАО «Оборонэнергосбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика с определением зон деятельности.
Таким образом ОАО «Оборонэнергосбыт» определен поставщиком и является энергосбытовой организацией.
ОАО «Оборонэнергосбыт» в целях реализации вышеуказанного распоряжения заключило с ОАО «Белгородэнергосбыт» договор энергоснабжения от 01.01.2010 г. № 7220208, предметом которого является снабжение ряда объектов Минобороны России на территории Белгородской области.

Согласно абз. 11 п. 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками цен на электрическую энергию (мощность) (утв. Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 № 1179), до 1 января 2015 г. гарантирующие поставщики определяют и применяют без учета своей сбытовой надбавки предельные уровни нерегулируемых цен для соответствующих ценовых категорий в отношении покупателей - энергосбытовых организаций, которые определены актом Правительства Российской Федерации в целях снабжения электрической энергией находящихся в ведении Министерства обороны Российской Федерации организаций и осуществляют энергоснабжение указанных организаций и иных потребителей (юридических и физических лиц), энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании организациям, находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации и (или) образованным во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. N 1359 "Об открытом акционерном обществе "Оборонсервис", в отношении точек поставки, расположенных на территории, в отношении которой указанные энергосбытовые организации функционируют в качестве гарантирующих поставщиков и осуществляют покупку электрической энергии (мощности) по соответствующим точкам поставки у гарантирующих поставщиков - участников оптового рынка. При этом такие предельные уровни применяются к объемам электрической энергии (мощности), поставляемой находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации организациям и иным потребителям (юридическим и физическим лицам), энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании организациям, находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации и (или) образованным во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. N 1359 "Об открытом акционерном обществе "Оборонсервис".

Таким образом ОАО «Оборонэнергосбыт» соответствует требованиям абзаца 11 пункта 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками цен на электрическую энергию (мощность) (утв. Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 № 1179).

Однако ОАО «Белгородэнергосбыт» в нарушение требований абзаца 11 пункта 2 Правил, несмотря на уведомление ОАО «Оборонэнергосбыт» от 13.02.2012 № К-105, письмом от 24.02.2012 № 4/582 сообщило об отказе производить расчет предельного уровня нерегулируемой цены на электрическую энергию в 2012 году и выставило ОАО «Оборонэнергосбыт» счет-фактуру № 7223637/03/02/ от 29.02.2012, в котором применило сбытовую надбавку при определении конечной стоимости электрической энергии.

ОАО «Белгородэнергосбыт» - гарантирующий поставщик электрической энергии в границах Белгородской области, является также основным поставщиком электрической энергии на розничном рынке электрической энергии в границах Белгородской области.

Приказом Белгородского УФАС России от 19.02.2007 №45 ОАО «Белгородская сбытовая компания» (ИНН 3123110760) включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35% по товарной группе: реализация (поставка) электрической энергии с долей свыше 50% в географических границах Белгородской области.

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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):
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.
Согласно статье 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.
В ходе рассмотрения настоящего дела Ответчик устно и письменно заявлял о том, что ОАО «Белгородэнергосбыт» после опубликования ОАО «АТС» средневзвешенных нерегулируемых цен 31.03.2012 внесены соответствующие изменения цены, о чем в адрес Заявителя – ОАО «Оборонэнергосбыт» направлено письмо от 01.08.2012 № 1/2399.
При таких обстоятельствах Комиссия пришла к выводу, что ОАО «Белгородэнегосбыт» необоснованно включило в сумму составляющих предельного уровня нерегулируемых цен при расчете стоимости электроэнергии в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт» свою сбытовую надбавку.
На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать в действиях ОАО «Белгородская сбытовая компания» нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, путем включения в сумму составляющих предельного уровня нерегулируемых цен при расчете стоимости электроэнергии в отношении заявителя сбытовой надбавки гарантирующего поставщика (ответчика) при расчетах с заявителем в феврале месяце 2012 года;
2. На основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 283-12-АЗ в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий;
3. Выдать ОАО «Белгородская сбытовая компания» предписание:
о недопущении в дальнейшем действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, выразившееся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, путем включения в сумму составляющих предельного уровня нерегулируемых цен при расчете стоимости электроэнергии в отношении заявителя сбытовой надбавки гарантирующего поставщика (ответчика).

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