

РЕШЕНИЕ по делу № 02-01-31-10-12

Резолютивная часть решения оглашена 29.08.2012 г.

г. Новосибирск

Решение в полном объеме изготовлено 30.08.2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Бориленко Н.Д. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Скицко Е.А. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии

1) представителя ответчика Общества с ограниченной ответственностью «СибНафтаГрупп»:

- «...»

рассмотрев дело № 02-01-31-10-12 от 08.08.2012 г. по признакам нарушения ООО «СибНафтаГрупп» (630099, г. Новосибирск, ул. Октябрьская, 45), пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление ООО «Рента», ИП Ботченко, ИП Петрова с жалобой на действия ООО «СибНафтаГрупп» по вопросу уклонения от согласования и подписания акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей. В результате рассмотрения указанного заявления установлено следующее.

Между ООО «СибНафтаГрупп» и ООО «Рента» заключен Агентский договор № Э-17СА от 11.02.2008 г. на подачу и потребление электрической энергии.

В соответствии с актом разграничения от 16.02.2007 г. граница разграничения электрических сетей и энергопринимающего устройства и граница эксплуатационной ответственности за техническое состояние и обслуживание устанавливается между ООО «СибНафтаГрупп» и ООО «Рента» на кабельных наконечниках в КТП 1/1.

Основанием для обращения заявителей к ООО «СибНафтаГрупп» послужило перераспределение мощности, ранее разрешенной ООО «Рента» (80 кВт). В связи с приобретением у ООО «Рента» частей земельного участка, на основании соглашения о перераспределении мощности б/н от 14.09.2011 г. и соглашения б/н

от 17.09.2011 г., мощность перераспределяется в следующем соотношении: ООО «Рента» - 25 кВт, ИП Петрова – 15 кВт, ИП Ботченко – 40 кВт. После предоставления всей необходимой документации в службу электрификации и электроснабжения Западно-Сибирской железной дороги ИП Петрова и ИП Ботченко получили технические условия, в соответствии с которыми требовалось согласовать учет электроэнергии с ОАО «СибирьЭнерго», а также оформить акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между потребителем и энергоснабжающей организацией. Итогом согласования является составление и подписание структурным подразделением Новосибирской дистанции электроснабжения акта разграничения электрических сетей и энергопринимающего устройства, однолинейные схемы электроснабжения ИП Петрова и ИП Ботченко. В соответствии с вышеуказанным актом схема разграничения предполагает, что наравне с ООО «СибНафтаГрупп» ИП Петрова, ИП Ботченко и ООО «Рента», согласно действующим законным процедурам, становятся абонентами ОАО «СибирьЭнерго», что позволит заключить договоры на подачу и потребление электрической энергии с каждым участником отдельно и должным образом эксплуатировать сети, оплачивать услуги за эксплуатацию и потребление. В период с 21.10.2011 г по 25.04.2012 г. заявители неоднократно обращались за решением вопроса к генеральному директору ООО «СибНафтаГрупп», но получали отказ в приеме документов по разным причинам, возврат неподписанных документов, игнорирование просьб о встрече по поводу обсуждения вопроса.

Кроме того, Новосибирским УФАС России в ходе анализа представленных документов было установлено, что в соответствии с п.3.3 агентского договора № Э-17СА, заключенного между ООО «СибНафтаГрупп» и ООО «Рента» услуги абонента (ООО «СибНафтаГрупп») выставляются в счет-фактуре дополнительно и составляют 5 % от стоимости потребляемой электроэнергии.

Заявители просят провести проверку соблюдения антимонопольного законодательства ООО «СибНафтаГрупп», и в случае выявления нарушения, принять меры по прекращению злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением, по прекращению иных нарушений антимонопольного законодательства и выдать предписание, в котором обязать должностное лицо – генерального директора ООО «СибНафтаГрупп» «...» подписать однолинейные схемы электроснабжения, акт разграничения электрических сетей в соответствии с утвержденной схемой разграничения.

Новосибирским УФАС России был направлен запрос информации в адрес ООО «СибНафтаГрупп» (исх. № 02-3798 от 06.06.2012 г.) с просьбой указать причины уклонения от подписания и согласования однолинейных схем электроснабжения и акта разграничения балансовой принадлежности электрических сетей между ООО «Рента», ИП Петровой, ИП Ботченко, а также правовое обоснование взимания платы за услуги по передаче электрической энергии в размере 5 % от стоимости электроэнергии потребляемой ООО «Рента».

В ответ на запрос ООО «СибНафтаГрупп» представило следующие пояснения:

1. Копию письма в адрес ООО «Рента» с причиной отказа от подписания однолинейных схем и акта разграничения, в котором указано, что в акте допущена ошибка и пример его правильного написания.

2. Счет-фактуры по агентскому договору № Э-17СА за 2010, 2011, 2012 гг.

В представленных счет-фактурах отдельной строкой выделено вознаграждение (агентский договор) - 5 % от количества кВт электрической энергии, потребленной ООО «Рента», за следующие услуги: работа энергетика, работа бухгалтера по оформлению документов, заработная плата, налоги.

Данные расходы (работа энергетика, заработная плата и налоги) также учитываются при расчете тарифа для оказания услуг по передаче электрической энергии (в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 № 1178 «О ценообразовании в области регулирования цен (тарифов) в электроэнергетике»).

Таким образом, агентское вознаграждение включает в себя те же расходы, которые включены в расчет платы на передачу электрической энергии.

Уплачиваемое потребителем (ООО «Рента») агентское вознаграждение в пользу ООО «СибНафтаГрупп» составляет не фиксированную плату, а зависит от количества переданной электрической энергии, в связи с этим, агентский договор можно рассматривать как договор передачи электрической энергии, поскольку именно данный договор стороны действительно имели ввиду при заключении агентского соглашения. Данное заключение следует из предмета договора, а именно, ОАО «Новосибирскэнергосбыт» подает электроэнергию ООО «СибНафтаГрупп», а ООО «СибНафтаГрупп» передает ее потребителю (ООО «Рента») посредством использования собственных электрических сетей. Указанная позиция подтверждается судебной практикой (Постановление ФАС Центрального округа от 07.11.2011 по делу №А48-3925/2010).

На основании изложенного ООО «СибНафтаГрупп» является владельцем объектов электросетевого хозяйства, в соответствии с актом № 381 от 17.10.2007 г. о приеме-передаче трансформаторной подстанции (КТП 1/1) и взимает плату за передачу электроэнергии по самостоятельно установленному тарифу в размере 5 % от стоимости электроэнергии, потребленной ООО «Рента».

В действиях ООО «СибНафтаГрупп» по взиманию платы за услуги Общества по передаче электроэнергии по самостоятельно установленному тарифу присутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства ввиду следующего.

ОАО «Новосибирскэнергосбыт» (ранее ОАО «СибирьЭнерго»), являющееся гарантирующим поставщиком для ООО «СибНафтаГрупп» (абонент), разрешило Абоненту потреблять электроэнергию мощностью 140 кВт, из них для Субабонента (ООО «Рента») – 80 кВт. То есть фактически ООО «СибНафтаГрупп» оказывает ООО «Рента» услуги по передаче электрической энергии, поскольку согласно статье 3 ФЗ от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» под услугой по передаче электрической энергии понимается комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями. При этом коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети,

считается территориальной сетевой организацией в соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике». Следовательно, ООО «СибНафтаГрупп» является территориальной сетевой организацией, поскольку посредством организационно и технологически связанных действий осуществляет передачу потребителю поставляемой ОАО «СибирьЭнерго» электрической энергии через принадлежащие Обществу технические устройства электрических сетей (оказывает услугу по передаче электрической энергии).

Услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату. Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. Согласно ч. 4 ст. 23.1 Федерального закона «Об электроэнергетике», цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, а также предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни таких цен (тарифов) подлежат государственному регулированию.

В соответствии с п. 64 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 N 109, тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям, с использованием которых услуги по передаче электрической энергии оказываются территориальными сетевыми организациями, в том числе с привлечением других организаций, определяются в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной службой по тарифам, и дифференцируются по уровням напряжения.

Пп. 12 п.7 Положения о департаменте по тарифам Новосибирской области, утв. Постановлением Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 N 326, определено, что установление цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней цен тарифов на услуги по передаче электрической энергии по указанным электрическим сетям; индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии, которые территориальные сетевые организации

оказывают друг другу входит в полномочия Департамента по тарифам Новосибирской области.

Следовательно, Департамент по тарифам Новосибирской области является органом исполнительной власти, уполномоченным на установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

Согласно разделу VIII Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 N 20-э/2, тариф на услуги по передаче электрической энергии определяется исходя из стоимости работ, выполняемых организацией, эксплуатирующей на правах собственности или на иных законных основаниях электрические сети и/или устройства преобразования электрической энергии, в результате которых обеспечиваются:

передача электрической энергии (мощности) как потребителям, присоединенным к данной сети, так и отпускаемой в электрические сети других организаций (собственников);

поддержание в пределах государственных стандартов качества передаваемой электрической энергии;

содержание в соответствии с техническими требованиями к устройству и эксплуатации собственных электроустановок и электрических сетей, технологического оборудования, зданий и энергетических сооружений, связанных с эксплуатацией электрических сетей.

В связи с изложенным, ООО «СибНафтаГрупп», осуществляя услугу по передаче электрической энергии, для возмещения соответствующих затрат, связанных с передачей электрической энергии, содержанием, эксплуатацией объектов электросетевого хозяйства, обязано было обратиться в уполномоченный орган за утверждением соответствующего тарифа. Взимание платы за услугу по передаче электрической энергии по самостоятельно установленному тарифу нарушает установленный вышеперечисленными нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Как указывалось выше, услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из

определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче электрической энергии, хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи электрической энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере энергетики, поскольку получение услуг по передаче электрической энергии через любые другие сетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического присоединения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

ООО «СибНафтаГрупп» является субъектом рынка по передаче электрической энергии, что следует, в том числе, из положений Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», по смыслу которого, услуги как по технологическому присоединению к электрическим сетям, так и по перетоку электрической энергии (в случае невозможности непосредственного присоединения к электрическим сетям энергоснабжающей организации) самостоятельного значения не имеют, а осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителей, являясь обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии. Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии (в данном случае ООО «СибНафтаГрупп») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды

Таким образом, ООО «СибНафтаГрупп» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона (ч. 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции») занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям, присоединенным к сетям ООО «СибНафтаГрупп» в границах сетей Общества.

На основании изложенного, в действиях ООО «СибНафтаГрупп», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей Общества, по установлению для ООО «Рента», присоединенного к сетям ООО «СибНафтаГрупп», платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области присутствуют признаки нарушения п. 10 ч.1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии представитель ответчика пояснил следующее.

Агентский договор между ООО «СибНафтаГрупп» и ООО «Рента» заключен в 2008 году, в связи с изменениями в законодательстве поправки в договор не вносились.

ООО «СибНафтаГрупп» признает факт осуществления деятельности по передаче электрической энергии, а также факт взимания платы за данные услуги с ООО «Рента» по неустановленному тарифу. Плата за передачу электрической энергии, взимаемая с ООО «Рента» в соответствии с агентским договором на подачу и потребление электрической энергии, составляет 5% от стоимости потребленной электроэнергии.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 2 статьи 45, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «СибНафтаГрупп» занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах электрических сетей, по которым оно оказывает данные услуги потребителям, в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

2. Признать ООО «СибНафтаГрупп» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем установления и взимания платы с ООО «Рента» за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов.

3. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи ООО «СибНафтаГрупп» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии _____

А.А.Ельчанинов

Члены Комиссии: _____

Н.Д.Бориленко

Е.А.Скицко

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

30 августа 2012 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Бориленко Н.Д. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Скицко Е.А. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 29 августа 2012 года по делу № 02-01-31-10-12 от 08.08.2012 г. о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «СибНафтаГрупп» (ИНН 5406373002, 630099, г. Новосибирск, ул. Октябрьская, 45) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Обществу с ограниченной ответственностью «СибНафтаГрупп» в срок до 10.09.2012 г. прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: не взимать с ООО «Рента», присоединенного к электрическим сетям Общества, плату за услугу по передаче электрической энергии по тарифу, не установленному уполномоченным органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаментом по тарифам Новосибирской области).

Об исполнении данного предписания с приложением копий подтверждающих документов ООО «СибНафтаГрупп» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 14.09.2012 г.

Председатель Комиссии

_____ А.А.
Ельчанинов

Члены Комиссии:

_____ Н.Д.Бориленко

_____ Е.А.Скицко