Р Е Ш Е Н И Е

по делу №16 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «25» октября 2012г.

В полном объеме решение изготовлено «08» ноября 2012г.

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе, рассмотрев дело №16 по признакам нарушения ООО «СтроймехТ» (184209, Мурманская обл., г. Апатиты, ул. Промышленная 18/4; ИНН 5101313111) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения дела №54 о нарушении антимонопольного законодательства, возбуждённого по заявлению ООО «Ода» в отношении ООО «Строймех Т» по вопросу препятствования перетоку электроэнергии для нужд ООО «Ода», Комиссия Мурманского УФАС России установила, что осуществляя электроснабжение своих субабонентов, ООО «СтроймехТ» взимает с каждого из них плату за поставленный объём электрической энергии (мощности) в размере, превышающем плату, которая покрывала бы затраты на оплату поступающих от энергосбытовой организации объёмов электрической энергии, необходимых каждому из субабонентов ООО «СтроймехТ», при условии, что Общество осуществляло бы передачу (переток) электрической энергии в интересах своих субабонентов на безвозмездной основе. При этом, как было установлено, ООО «Строймех Т» в адрес Управления по тарифному регулированию Мурманской области в целях установления для Общества тарифа на услугу по передаче электрической энергии не обращалось; такой тариф для ООО «СтроймехТ» уполномоченным органом в сфере тарифного регулирования не устанавливался.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях ООО «СтроймехТ» признаков нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с чем Мурманским УФАС России было принято решение о возбуждении дела №16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «СтроймехТ» по собственной инициативе.

Мурманским УФАС России был исследован товарный рынок, осуществление деятельности ООО «СтроймехТ» на котором сопровождается наличием признаков нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите

конкуренции» (см. аналитический отчёт от 25.10.2011г.).

ООО «СтроймехТ» является организацией, осуществляющей деятельность по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих Обществу или находящихся в его эксплуатации.

Статьёй 3 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» определено, что услугой по передаче электрической энергии является 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.

Таким образом, продуктовые границы исследуемого товарного рынка были определены как «услуга по передаче электрической энергии».

Определение географических границ товарного рынка в соответствии со статьёй 4 Федерального закона «О защите конкуренции» было основано на экономической, технической или иной возможности либо целесообразности покупателя приобрести товар в этих границах и отсутствии такой возможности либо целесообразности за их пределами. В силу того, что технологический процесс передачи электрической энергии связан с использованием объектов электросетевого хозяйства, предназначенного для этих целей, ограничена возможность потребителя получать услугу по передаче электрической энергии у любого хозяйствующего субъекта, либо это может быть связано с существенными затратами и быть технически и экономически нецелесообразным.

Исходя из представленной информации, у ООО «Строймех Т» находятся в эксплуатации объекты электросетевого хозяйства, с использованием которых Общество осуществляет передачу поставляемой энергосбытовой организацией электрической энергии в целях электроснабжения субабонентов.

Таким образом, единственным способом обеспечения электроснабжения объектов субабонентов ООО «СтроймехТ» являлось электроснабжение с использованием объектов электросетевого хозяйства ООО «СтроймехТ», к которым технологически присоединены энергопринимающие устройства данных организаций. При этом возможность применения иных способов электроснабжения организаций – субабонентов ООО «СтроймехТ» сопряжена с необходимостью осуществления нового технологического присоединения к электрическим сетям иной организации, что связано с существенными финансовыми и временными затратами.

Учитывая изложенное, в целях анализа рынка услуг по передаче электрической энергии, с учётом технологических возможностей приобретения товара потребителями, географические границы исследуемого товарного рынка были определены как границы сетей, находящихся в эксплуатации ООО «Строймех Т».

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Следовательно, в границах сетей, находящихся в эксплуатации ООО «СтроймехТ», Общество реализует 100% всего объема услуг по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Учитывая изложенное, ООО «СтроймехТ» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах сетей, находящихся в эксплуатации Общества, с долей 100%.

Комиссией из представленных материалов и пояснений, полученных в ходе рассмотрения дела, установлено следующее.

01 мая 2011 года ООО «СтроймехТ» заключило следующие договоры: договор электроснабжения №18 с ООО «ПО «Металлургпрокатмонтаж», договор электроснабжения №9 с ООО «Подземспецмонтаж», договор электроснабжения №2 с ООО «Стройдеталь», договор №4 с ООО «Михайлович», договор электроснабжения №5 с ООО «Сантехмонтаж», договор электроснабжения №3 с ООО «Древо», договор электроснабжения №11 с ООО «Северные окна», договор электроснабжения №10 с Кольское ДООО ОАО «Севзапэлектромонтаж», договор электроснабжения №1 с ООО «Сигнал», договор электроснабжения №14 с Межмуниципальным УВД «Апатитское».

Во всех случаях предметом договоров являлось исполнение ООО «СтроймехТ» обязательств перед своими субабонентами по подаче электрической энергии через присоединённую сеть. Подача (поставка) электрической энергии невозможна без осуществления хозяйствующим субъектом передачи электрической энергии по своим сетям.

В материалы дела были представлены дополнительные соглашения, заключённые также 01.05.2011г. ко всем вышеуказанным договорам электроснабжения. Дополнительными соглашениями были внесены изменения в предметы всех договоров: помимо подачи электрической энергии через присоединенную сеть, ООО «СтроймехТ» предоставило своим субабонентам в аренду контакты присоединения.

Как следует из актов приёма-передачи, оформленных ко всем договорам, передаваемые в аренду субабонентам контакты присоединения расположены в РП-1, ТП-11, ТП-16, ТП-10, РП-3 соответственно согласно актам разграничения балансовой принадлежности и ответственности за эксплуатацию электроустановок.

Во всех случаях контакты присоединения были переданы субабонентам за плату, размер которой определён на договорной основе следующим образом: ежемесячный объём потребления субабонента Х тариф (различен для субабонентов: 1,05 руб. и 1,85руб.).

Согласно пояснениям представителя ООО «СтроймехТ», целевое назначение платежей за аренду контактов – обслуживание и ремонт эксплуатируемого Обществом сетевого хозяйства.

01 января 2012 года с вышеуказанными организациями, за исключением Межмуниципального УВД «Апатитское» (действие договора продлено), были заключены новые договоры: договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №7 с Кольское ДООО ОАО «Севзапэлектромонтаж», договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №4 с ООО «Сантехмонтаж», договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №23 с ООО «Михайлович», договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №13 с ООО «Подземспецмонтаж», договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №19 с ИП Раихин, договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №6 с ООО «ПО «Металлургпрокатмонтаж», договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №22 с «Сигнал», договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №3 с ООО «Древо», договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №12 с ООО «Северные окна», договор перераспределения электроэнергии и аренды контактов присоединения №1 с ООО «Стройдеталь».

Предметом всех перечисленных договоров является предоставление ООО «Строймех Т» своим субабонентам в аренду контактов присоединения, а также обеспечение перетока электрической энергии субабонентам через присоединённую сеть по ценам ЭСО.

В приложении ко всем договорам отражён применяемый ООО «Строймех Т» порядок расчёта платы аренды контактов присоединения: ежемесячный объём потребления субабонента Х ставка платы (различна для субабонентов: 1,05 руб., 1,84 руб., 1,85руб., 1,88руб.).

В адрес самого ООО «СтроймехТ» поставку электрической энергии, в том числе в целях реализации вышеуказанным организациям, до апреля 2012г. осуществляла энергосбытовая организация ОАО «Единая энергосбытовая компания – Центр» (ОАО «ЕЭСК-Центр») в рамках заключённого договора электроснабжения №149-ЕЭСК от 01.05.2011г. 01.04.2012г. ООО «Строймех Т» заключило договор электроснабжения №849 от 01.04.2012 с ООО «Хибинская энергосбытовая компания», которое продолжило осуществлять поставку электрической энергии на нужды ООО «Строймех Т».

ООО «СтроймехТ» оплачивало потреблённую электроэнергию на основании счетов, выставленных энергосбытовой организацией. ОАО «ЕЭСК-Центр» при осуществлении расчётов применяло свободные (нерегулируемые) цены на электрическую энергию (мощность).

В материалы дела представлены счета-фактуры, выставленные ООО «Строймех Т» в адрес своих субабонентов в рамках договоров электроснабжения, заключённых 01.05.2011г. Выборочный анализ содержания счетов-фактур, выставленных ООО «СтроймехТ» в адрес своих абонентов ООО «Стройдеталь», Кольское ДООО ОАО «Севзапэлектромонтаж» и ООО «Сигнал» за период с мая 2011 года по декабрь 2011 года и счетов-фактур, выставленных ОАО «ЕЭСК-Центр» в адрес ООО «Строймех Т» за аналогичный период, свидетельствует о том, что в течение всего указанного периода ООО «СтроймехТ» применяло в отношении своих субабонентов тариф за поставленную электрическую энергию, превышающий величину тарифа, применяемого в отношении него энергосбытовой организацией.

Появление указанной разницы в тарифах, учитывая, что в силу пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004г. №861) ООО «СтроймехТ» не вправе требовать с субабонентов плату за переток (перераспределение) электрической энергии, Общество объяснило тем, что ежемесячно осуществляет сбор арендных платежей за предоставленные субабонентам в пользование «контакты присоединения».

Как следует из письменных пояснений ООО «Строймех Т» (исх. №52 от 09.06.2012г.), в счетах-фактурах вплоть до января 2012 года в строке «перераспределение электроэнергии по нерегулируемым тарифам» указана суммарно: 1)цена за 1

кВт/ч, применяемая ОАО «ЕЭСК-Центр» при расчётах с ООО «Строймех Т» за поставленную электроэнергию (мощность), 2)величина арендной платы за контакты присоединения.

С января 2012 года в выставляемых в адрес субабонентов счетах ООО «СтроймехТ» стало производить разделение взимаемой платы, и из строки «перераспределение электроэнергии по нерегулируемым тарифам» была исключена плата за аренду контактов присоединения, которая стала отражаться в отдельной строке «аренда контактов».

Исключение составил лишь один субабонет – Межмуниципальное УВД «Апатитское», в отношении которого ООО «СтроймехТ» продолжило выставлять счета, содержащие одну строку «перераспределение электроэнергии по нерегулируемым тарифам», включающую в себя, согласно пояснениям представителя ООО «СтроймехТ», плату за аренду контактов присоединения.

Таким образом, в период с 01.05.2011г. ООО «Строймех Т», приобретая у энергосбытовой организации электрическую энергию, обеспечивало её переток (передачу) в интересах своих субабонентов по сетям, находящимся в эксплуатации Общества. При этом, как следует из представленных ООО «Строймех Т» документов и пояснений, Общество со своей стороны обеспечивало переток (передачу) электрической энергии своим субабонентам безвозмездно. ООО «Строймех Т» лишь перевыставляло своим субабонентам плату за потреблённые ими объёмы электрической энергии, приобретаемые Обществом в их интересах у энергосбытовой организации.

Одновременно с этим, ООО «Строймех Т» было принято решение о сдаче субабонентам в аренду «контактов присоединения». Взимаемые арендные платежи предназначены, в том числе, для компенсации расходов ООО «Строймех Т», связанных с содержанием и обслуживанием эксплуатируемого сетевого хозяйства.

Способ расчёта арендной платы контактов присоединения, применяемый ООО «Строймех Т» в отношении своих субабонентов, предусматривает зависимость величины размера арендной платы, взимаемой Обществом, от потреблённого субабонентом в течение месяца объёма электроэнергии: ежемесячный объём потребления электроэнергии (кВт.ч) Х ставка платы (руб. за кВт.ч) = размер арендной платы.

Аналогичным изложенному является и способ определения размера платы за услуги по передаче электрической энергии, причитающейся любой сетевой организации, осуществляющей передачу электрической энергии потребителю с применением регулируемого тарифа, установленного в отношении неё

нормативным правовым актом органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов: объём электроэнергии, поставленной потребителю энергосбытовой организацией (кВт/ч) X установленный УТР Мурманской области тариф на услуги по передаче электрической энергии (руб./кВт.ч) = размер платы за услуги по передаче электрической энергии.

Анализируя характер услуги по сдаче в аренду «контактов присоединения», Мурманское УФАС России обратилось за разъяснениями в Беломорское Управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Как следует из разъяснений Беломорского управления Ростехнадзора (письмо №2155 от 09.10.2012г.), без физических сопряжений поверхностей наконечников отходящего кабеля, находящегося в эксплуатации соответствующего субабонента, с поверхностями выводных контактов рубильника РВ-250, эксплуатируемого ООО «Строймех Т» (согласно актам разграничения балансовой принадлежности и ответственности за эксплуатацию электроустановок), передача электрической энергии в интересах организаций – субабонентов ООО «Строймех Т» была бы невозможна. При этом, как указывает Управление Ростехнадзора, «контакты присоединения» являются неотделимым имуществом от состава коммутационного аппарата РВ-250.

Таким образом, без аренды «контактов присоединения», которые, согласно упомянутым разъяснениям, являются неотделимым имуществом от состава рубильника РВ-250, субабонент ООО «Строймех Т» оказался бы лишен перетока (передачи) электрической энергии на свой объект в точке присоединения принадлежащего ему отходящего кабеля к рубильнику РВ-250, эксплуатируемому ООО «Строймех Т».

Учитывая изложенное, Комиссия полагает, что оплачивая «аренду контактов присоединения», организации – субабоненты ООО «Строймех Т» фактически приобретают у Общества услугу по передаче (переток) электрической энергии на свои объекты.

Это следует и из ответов субабонентов ООО «Строймех Т», согласно которым во всех случаях принятие организациями сдаваемых ООО «Строймех Т» в аренду контактов присоединения обусловлено не целями использования «контактов присоединения» на свои нужды как некоего самостоятельного имущества, а потребностью в обеспечении бесперебойной подачи электрической энергии на свои объекты через сети ООО «Строймех Т».

В ходе рассмотрения дела в материалы дела была представлена выписка из

Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ООО «Строймех Т». Согласно сведениям о видах экономической деятельности ООО «Строймех Т», содержащимся в данной выписке, основным видом экономической деятельности указанного юридического лица является «передача электроэнергии» (код ОКВЭД 40.10.2).

В целях полного и всестороннего рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и получения дополнительных сведений о характере деятельности ООО «Строймех Т» Мурманским УФАС России был сделан запрос информации в Мурманское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации.

По сведениям, предоставленным Филиалом №2 ГУ – Мурманское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации (письмо № 15-12/6732 от 28.04.2012г.), ООО «СтроймехТ» в целях присвоения Обществу страхового тарифа на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний ежегодно обращалось в адрес Филиала №2 ГУ – МРО ФСС РФ по вопросу подтверждения основного вида экономической деятельности – передача электроэнергии.

Мурманским региональным отделением Фонда социального страхования Российской Федерации в материалы дела было представлено Заявление о подтверждении основного вида экономической деятельности от ООО «Строймех Т», оформленное 31 марта 2012г., согласно которому, Общество просит считать основным видом своей экономической деятельности в 2011 году деятельность по передаче электроэнергии (код ОКВЭД 40.10.2).

Указанное заявление сопровождается Справкой-подтверждением основного вида экономической деятельности от 31.03.2012г., оформленной ООО «Строймех Т». Как следует из указанной справки, основным видом экономической деятельности Общества является передача электроэнергии. При этом доход ООО «Строймех Т» от осуществления деятельности по передаче электрической энергии в 2011 году составил 100% общей суммы всех доходов и поступлений Общества в 2011 году.

Таким образом, исходя из представленных сведений, ООО «Строймех Т» официально заявляло, что основным видом экономической деятельности Общества, приносящим хозяйствующему субъекту 100% всех доходов и поступлений, является именно передача электроэнергии, а не какой-либо иной вид деятельности.

С учётом изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии противоречия между утверждением ООО «Строймех Т» о безвозмездном характере оказываемых им услуг по перетоку (передаче) электрической энергии в интересах своих субабонентов и фактическими результатами деятельности Общества, отражёнными им в справке-подтверждении основного вида экономической деятельности, из которой следует, что именно деятельность по передаче электрической энергии в 2011 году была источником всех доходов и поступлений Общества.

Учитывая совокупность изложенных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о том, что в период с 01.05.2011 года ООО «Строймех Т» за плату оказывало своим субабонентам услуги по перетоку (передаче) электрической энергии, реализуя их под видом возмездной передачи в аренду «контактов присоединения».

В соответствии с требованиями статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2003г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике» тарифы на услуги по передаче электрической энергии подлежат государственному регулированию.

В силу пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг(1) (далее по тексту – Правила №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.

Таким образом, действующее законодательство, регулирующее отношения между ООО «Строймех Т» и потребителями электрической энергии, технологически присоединёнными к эксплуатируемым им сетям, предусматривает для ООО «Строймех Т» два варианта поведения:

- непрепятствование безвозмездному перетоку электрической энергии для потребителей, чьи энергопринимающие устройства присоединены к сетям ООО «Строймех Т» (без требования платы за переток),

- оказание услуг по передаче электрической энергии по установленным

уполномоченным органом тарифам в соответствии с условиями договоров о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии, заключённых между ООО «Строймех Т» и потребителями, чьи энергопринимающие устройства присоединены к сетям Общества.

В силу Положения об Управлении по тарифному регулированию Мурманской области, утверждённого Постановлением Правительства Мурманской области от 15.07.2009г. №311-ПП, УТР Мурманской области является исполнительным органом государственной власти Мурманской области, осуществляющим установление подлежащих государственному регулированию цен (тарифов) в сфере электроэнергетики.

Следовательно, хозяйствующий субъект не вправе самостоятельно устанавливать тарифы на услуги по передаче электрической энергии.

Вместе с тем, уполномоченный орган государственной власти (Управления по тарифному регулированию Мурманской области) тарифы на передачу электрической энергии в отношении ООО «Строймех Т» не устанавливал. Данные обстоятельства Общество не оспаривает.

Учитывая изложенное, устанавливая в отношении своих субабонентов и взимая с них плату за фактически оказываемые услуги по передаче (перетоку) электрической энергии, именуемые в заключённых договорах и выставляемых счетах как «аренда контактов присоединения», без обращения в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, ООО «Строймех Т» допустило нарушение порядка ценообразования.

Незаконно применяя самостоятельно и необоснованно установленные тарифы на услугу, в отношении которой в силу действующего законодательства должно осуществляться государственное регулирование тарифов, ООО «Строймех Т» ущемляло интересы хозяйствующих субъектов – субабонентов, налагая на них обязанность по произведению оплаты, которую, в силу закона, не имело права требовать до установления уполномоченным органом соответствующего тарифа.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №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 том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ООО

«Строймех Т» нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из представленной информации, договор энергоснабжения №849 от 01.04.2012г. с ООО «Хибинская энергосбытовая компания», в рамках которого после прекращения договорных отношений с ОАО «ЕЭСК-Центр» осуществлялась поставка объёмов электрической энергии (мощности) ООО «Строймех Т» в интересах его субабонентов, был расторгнут с 01.06.2012г. (дополнительное соглашение к договору №849 от 01.04.2012г.). По сведениям ООО «Строймех Т» (исх. №52 от 19.10.2012г.), Общество перестало осуществлять энергосбытовую деятельность с июня 2012г. и, соответственно, выставлять своим субабонентам на оплату счета за оказанные услуги.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «СтроймехТ» (184209, Мурманская обл., г. Апатиты, ул. Промышленная 18/4; ИНН 5101313111) факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004г. №861) порядка ценообразования при осуществлении в период с мая 2011 года по май 2012 года расчётов с организациями – субабонентами за фактически оказанные им услуги по передаче электрической энергии, именуемые в заключённых договорах и выставляемых счетах как «аренда контактов присоединения», путем применения тарифов, размер которых был определён Обществом самостоятельно, без обращения в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

2. Предписание ООО «Строймех Т» не выдавать в связи с отсутствием такой необходимости.

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

(1) Утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004г. №861