

Решение

Резолютивная часть решения оглашена 11 февраля 2011 года
Решение изготовлено в полном объеме 24 февраля 2011 года

24 февраля 2011 го да

г. Ниж ний Нов го род

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Гребнев Ю.Н. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- Литвиненко Н.В. - член комиссии, начальник отдела контроля естественных монополий;
- Довгаль Р.Ю. - член комиссии, заместитель начальника отдела контроля естественных монополий;
- Марков М.Б. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, -

с участием:

- Климова А.М. - представителя ОАО «Нижегородская бытовая компания» (Доверенность от 31.12.2010 №152);
- Николаева А.Г. - Заявителя;
- Шарутиной М.В. - представителя региональной службы по тарифам Нижегородской области (Доверенность от 29.12.2009 №48), -

рассмотрев дело №1066-ФАС52-ТР-10-03/10-10 по признакам нарушения ОАО «Нижегородская бытовая компания» (603950, г. Нижний Новгород, ул. Бекетова, дом 3 "В", ИНН5260148520) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление Н. А. Г. и Н. Н. В. (далее также – заявители) на действия открытого акционерного общества «Нижегородская бытовая компания», выразившиеся в неверном применении регулируемых тарифов на электрическую энергию, а также нарушении установленного порядка ценообразования на электрическую энергию.

В ходе рассмотрения заявления и материалов, поступивших в Управление, в действиях ОАО «Нижегородская бытовая компания» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области обнаружены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольный орган принял решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Нижегородская бытовая компания», о чем на основании части 4 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Управлением издан приказ от 11.10.2010 №597 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства».

Из представленных документов следовало, что Н.А.Г. и Н.Н.В. на праве общей долевой собственности принадлежит земельный участок, расположенный в селе Старково Володарского района Нижегородской области по адресу: ул. Родниковая, дом 11 (свидетельства о государственной регистрации права собственности от 27.03.2008 серии 52-АВ №268110 и от 27.03.2008 серии 52-АВ №268109).

В соответствии с техническими условиями на технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «МРСК Центра и Приволжья» филиала «Нижеэнерго» от 18.08.2008 №В72 энергоустановка **жилого дома** по адресу: Нижегородская область, Володарский район, с. Старково, ул. Родниковая, дом 11, состоящая из ВРУ, выносного узла учёта на внешней стене дома, кабеля АВВГ 4х16-20м, Р=5кВт, U=0,4 кВ, подключена от ТП-47.

В целях электроснабжения вышеуказанного объекта недвижимости 30 июля 2009 года Николаевым А.Г. в адрес ОАО «Нижегородская бытовая компания» направлено заявление на заключение договора энергоснабжения электрической энергией.

18 сентября 2009 года между ОАО «Нижегородская бытовая компания» и Николаевым А.Г. и Николаевой Н.В. заключен договор энергоснабжения электрической энергией №2293000 (далее также - договор энергоснабжения). На первой странице указанного документа содержится надпись «строительство жилого дома».

В соответствии с приложением №5 к вышеуказанному договору электрическая энергия, поставляемая по регулируемым тарифам, оплачивается в соответствии с решением Правления региональной службы по тарифам Нижегородской области №51/1 от 29.12.2008 (тарифная группа: прочие потребители, одноставочный тариф, НН – 4,22 руб./кВт*ч).

На основании заключенного договора в адрес указанных потребителей ОАО «Нижегородская бытовая компания» выставлены счета-фактуры (от 30.11.2009, 31.01.2010, 28.02.2010, 31.03.2010, 30.04.2010) на общую сумму – 10781,110 рублей. При этом в счетах-фактурах содержалась расшифровка стоимости электрической энергии: объем поставки по регулируемым тарифам, а также стоимость объема поставки, рассчитанного исходя из свободной (нерегулируемой) цены.

Таким образом, по отношению к заявителям применен тариф на электрическую энергию, установленный не для населения, а также приравненных к категории «населения» потребителей, а для категории «прочие потребители».

В целях изменения условий об оплате по договору 21 июня 2010 года заявители написали письмо в адрес ОАО «Нижегородская бытовая компания», в котором, ссылаясь на действующее законодательство в сфере ценообразования в отношении электрической энергии, просили применить для них тариф для населения, а также произвести перерасчет за потребленную электрическую энергию по заключенному договору энергоснабжения, начиная с даты его заключения.

В ответ на вышеуказанное обращение ОАО «Нижегородская бытовая компания» в письме (исх. от 02.08.2010 №171/08) сообщило потребителям о том, что «в соответствии с решением региональной службы по тарифам Нижегородской области от 18.12.2009 №53/1 тарифы на электрическую энергию, потребляемую населением (базовый и экономически обоснованный), применяются на конкретной жилой площади. Для решения вопросов, изложенных в заявлении по существу, общество просит

предоставить документы, подтверждающие статус жилого дома №11 по ул. Родниковая, село Старково».

В связи с тем, что обращение к гарантирующему поставщику электрической энергии не повлекло за собой изменения условий заключенного договора, потребители обратились в антимонопольный орган для защиты своих интересов в административном порядке, полагая что действия ОАО «Нижегородская сбытовая компания», выразившиеся в необоснованном применении более высокого тарифа, предусмотренного для иных групп потребителей, противоречат действующему законодательству.

Проверив обоснованность доводов, содержащихся в заявлении, письменном объяснении и устных выступлениях присутствующих на заседании комиссии представителей лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела, комиссия приходит к следующему.

I. Часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 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.

ОАО «Нижегородская сбытовая компания» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов, по позиции «электрическая энергия» с долей более 50 процентов в географических границах, определенных зоной деятельности ОАО «Нижегородская сбытовая компания» как гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Нижегородской области (приказ Нижегородского УФАС России от 13.10.2005 №133 (с изменениями, внесенными приказом от 20.09.2007 №193).

Как следует из разъяснений Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации (пункт 13 постановления от 30.06.2008 №30), установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, если не доказано иное, равной указанной в реестре хозяйствующих субъектов.

Таким образом, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона "О защите конкуренции" ОАО "Нижегородская сбытовая компания" занимает доминирующее положение на рынке электрической энергии в географических границах, определенных зоной деятельности ОАО «Нижегородская сбытовая компания» как гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Нижегородской области.

С учетом изложенного действия ОАО "Нижегородская сбытовая компания" могут быть предметом оценки антимонопольного органа на соответствие требованиям части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

II. В соответствии со статьей 6 Федерального закона «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» от 14.04.95 №41-ФЗ, пунктом 54 «Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 №109, тарифы на электрическую энергию подлежат государственному регулированию.

Согласно пункту 3.1.6 Положения о региональной службе по тарифам Нижегородской области, утвержденного постановлением Правительства Нижегородской области от 15.05.2006 №171, в Нижегородской области установление тарифов на электрическую энергию осуществляет региональная служба по тарифам Нижегородской области.

В соответствии с главой VI Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом ФСТ России от 06.08.2004 №20-э/2, предусмотрены следующие тарифные группы потребителей электрической энергии (мощности):

· 1 группа. Базовые потребители - потребители, получающие электрическую энергию (мощность), вырабатываемую производителями электрической энергии, не являющимися участниками оптового рынка, через гарантирующих поставщиков и энергоснабжающие организации.

· 2 группа. Население - граждане, использующие электроэнергию на коммунально-бытовые нужды.

· 3 группа. Прочие потребители - физические лица, осуществляющие профессиональную деятельность (в том числе нотариусы, адвокаты, врачи) в жилом отдельно выделенном помещении, для которого в обязательном порядке должен быть установлен прибор учета электроэнергии, потребляемой для целей осуществления указанной деятельности.

· 4 группа. Организации, оказывающие услуги по передаче электрической энергии, приобретающие ее в целях компенсации потерь в сетях, принадлежащих данным организациям на праве собственности или ином законном основании.

Как следует из содержания договора энергоснабжения, указанный документ содержит сведения о технологическом присоединении энергопринимающих устройств объекта заявителей, выполненном на основании договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) от 18.08.2008 №248-ТУ/В72 (далее – договор технологического присоединения), заключенного между заявителями и ОАО «МРСК Центра и Приволжья».

К указанному договору приложены также технические условия на технологическое присоединение №В72 от 18.08.2008, ссылка на которые имеется в приложении №1 к договору энергоснабжения (раздел II «Договорная мощность»).

На исследуемых технических условиях также содержится наименование объекта «**жилой дом**». Данное наименование объекта технологического присоединения также указано и в акте разграничения эксплуатационной ответственности от 18.05.2008 (приложение №3 к договору на технологическое присоединение).

Как следует из представленного в материалы дела разрешения на допуск в эксплуатацию энергоустановки №2078 от 21 мая 2009 года, «энергоустановка **жилого дома** по адресу: Нижегородская область, Володарский район, с. Старково, ул. Родниковая, дом 11, состоящая из ВРУ, выносного узла учёта на внешней стене дома, кабеля АВВГ 4х16-20м, Р=5кВт, U=0,4 кВ, подключена от ТП-47».

В подтверждение статуса объекта недвижимости в материалы дела заявителями также представлены свидетельства о государственной регистрации прав собственности на жилой дом, по адресу: Нижегородская область, Володарский район, с. Старково, ул. Родниковая, дом 11 (от 30.12.2010 серии 52 АГ №549722 и серии 52АГ №549721).

Таким образом, доводы ответчика о том, что при заключении и исполнении договора энергоснабжения отсутствовали сведения о статусе объекта недвижимости, комиссия признает несостоятельными.

В соответствии с пунктом 1.1. решения Правления региональной службы по тарифам Нижегородской области №51/1 от 29.12.2008 установлены и введены в действие тарифы на электрическую энергию, реализуемую ОАО "Нижегородская сбытовая компания", г. Нижний Новгород, потребителям **3 группы (прочие потребители)**, в следующих размерах:

N п/п	Группы потребителей	Единица измерений	Диапазоны напряжения			
			ВН	СН 1	СН 2	НН
	3 группа (прочие потребители)					
1.	Одноставочный тариф (при годовом числе часов использования заявленной мощности):					
	от 7000 часов и выше	руб./кВт.ч	1,78	2,00	2,32	2,70
	от 6000 до 7000 часов	руб./кВт.ч	1,83	2,05	2,34	2,82

	от 5000 до 6000 часов	руб./кВт.ч	1,94	2,20	2,43	2,94
	от 4000 до 5000 часов	руб./кВт.ч	2,05	2,30	2,79	3,14
	от 3000 до 4000 часов	руб./кВт.ч	2,33	2,48	3,10	3,46
	от 2000 до 3000 часов	руб./кВт.ч	2,66	3,00	3,35	3,98
	до 2000 часов	руб./кВт.ч	2,91	3,28	3,58	4,22
2.	Двухставочный тариф:					
	- плата за мощность	руб./кВт в месяц	598,95	604,82	640,84	-
	- плата за энергию	руб./МВт.ч	940,00	940,00	1 140,00	-
	- плата за энергию (генераторное напряжение)	руб./МВт.ч	870,00	-	-	-
3.	Одноставочные тарифы, дифференцированные по зонам суток:					
	- ночная зона	руб./кВт.ч	0,98	-	1,59	-
	- полупиковая зона	руб./кВт.ч	1,82	-	2,42	-
	- пиковая зона	руб./кВт.ч	3,17	-	3,90	-

Ниже приведены также тарифы по группе «прочие потребители», установленные на 2010 год решением Правления региональной службы по тарифам Нижегородской области от 28.12.2009 №58/1:

2.1	Одноставочный тариф, дифференцированный по числу часов использования заявленной мощности					
2.1.1	от 7001 и выше: в т.ч.	руб./МВт.ч	1 950,00	2 190,00	2 540,00	2 960,00
2.1.2	от 6001 до 7000 часов: в т.ч.	руб./МВт.ч	2 010,00	2 250,00	2 560,00	3 090,00
2.1.3	от 5001 до 6000 часов: в т.ч.	руб./МВт.ч	2 130,00	2 410,00	2 660,00	3 230,00
2.1.4	от 4001 до 5000 часов: в т.ч.	руб./МВт.ч	2 250,00	2 520,00	3 060,00	3 440,00
2.1.5	от 3001 до 4000 часов: в т.ч.	руб./МВт.ч	2 550,00	2 710,00	3 400,00	3 790,00
2.1.6	от 2000 до 3000 часов: в т.ч.	руб./МВт.ч	2 870,00	3 240,00	3 530,00	4 170,00
2.1.7	менее 2000 часов: в т.ч.	руб./МВт.ч	2 880,00	3 250,00	3 540,00	4 180,00

В соответствии с пунктом 1.3. решения №51/1 от 29.12.2008 население и приравненные к категории "население" потребители оплачивают в 2009 году потребленную электроэнергию по тарифам, установленным решением региональной службы по тарифам Нижегородской области от 24 ноября 2008 года N 36/14.

Согласно пункту 3 решения Правления региональной службы по тарифам Нижегородской области от 24 ноября 2008 года N 36/14 установлены и введены в действие следующие (более низкие по величине тарифы (по низкому уровню напряжения):

N	Группы потребителей	Единица	Диапазоны
п/п	измерений	напряжения	
			ВН СН 1 СН 2 НН
3.	Население, проживающее в сельских населенных пунктах (в том числе в домах, оборудованных в установленном порядке стационарными электроплитами и электроотопительными установками):		
3.1.	одноставочный базовый тариф	руб./кВт.ч	- - - 1-33
3.2.	одноставочный экономически обоснованный тариф	руб./кВт.ч	- - - 2-38
3.3.	одноставочные дифференцированные по зонам суток	тарифы, руб./кВт.ч	- - - 1-33
3.3.1.	- дневной базовый тариф		
3.3.2.	- дневной экономически обоснованный тариф		- - - 2-38
3.3.3.	- ночной базовый тариф		- - - 0-67

тариф

На 2010 год тарифы на электрическую энергию для населения и приравненных к категории «населения» потребителей были утверждены решением Правления региональной службы по тарифам Нижегородской области от 18.12.2009 №53/1:

N	Показатель (группы потребителей с дифференциацией по зонам суток)	Единица	Диапазоны
п/п	разбивкой тарифа по ставкам и измерениям		напряжения
ВН СН 1 СН 2 НН			
1	2	3	4 5 6 7
1.3. Население, проживающее в сельских населенных пунктах			
1.3.1. Одноставочный тариф:			
	- одноставочный базовый тариф	руб./кВт.ч	- - - 1,47
	- одноставочный экономически обоснованный тариф	руб./кВт.ч	- - - 2,65
1.3.2. Тариф, дифференцированный по зонам суток			
	Дневная зона (базовый тариф)	руб./кВт.ч	- - - 1,47
	Дневная зона (экономически обоснованный тариф)	руб./кВт.ч	- - - 2,65
	Ночная зона (базовый тариф)	руб./кВт.ч	- - - 0,74
	Ночная зона (экономически обоснованный тариф)	руб./кВт.ч	- - - 1,33

Несмотря на то, что в заявлении потребителями было указано, что заключение договора энергоснабжения осуществляется в целях энергоснабжения жилого дома, ОАО «Нижегородская сбытовая компания» направило к подписанию и приступило к исполнению заключенного договора на явно не выгодных для потребителей условиях, предусматривающих более высокие тарифы на электрическую энергию (4,22 руб./кВт*ч в 2009 году и 4,18 руб./кВт*ч в 2010 году), установленные и введенные в действие вышеуказанными решениями уполномоченного органа.

В соответствии с определением комиссии от 12 октября 2010 года к участию в рассмотрении настоящего дела привлечена региональная служба по тарифам Нижегородской области в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

Как указано ранее, вышеуказанная служба является уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Как следует из пояснений данного регулирующего органа (письмо исх. от 02.12.2010 №516-5176), представленного комиссии в рамках рассмотрения настоящего дела, «действующее законодательство Российской Федерации связывает применение тарифов для населения не со статусом принадлежащего гражданину помещения (жилое или нежилое), а с фактом его использования для коммунально-бытовых нужд. Указанное обстоятельство, в частности подтверждается Методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденными приказом ФСТ России от 06.08.2004 №20-э/2. **Электрическая энергия, потребленная гражданином на личные нужды, вне зависимости от статуса используемого им помещения, должна оплачиваться по тарифам для населения.**»

Вместе с тем комиссия отмечает, что направленные в ходе исполнения договора требования заявителя об изменении условий договора и перерасчете сумм за электрическую энергию (письмо исх. от 21.06.2010), исходя из тарифов для населения, остались не исполненными ответчиком в добровольном порядке (до применения мер антимонопольного реагирования).

С учетом изложенного комиссия по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу о том, что действия ОАО «Нижегородская сбытовая компания», выразившиеся в неверном применении регулируемых тарифов на электрическую энергию, являются нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, согласно пункту 108 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства

Российской Федерации от 31.08.2006 №530 (далее – Правила функционирования розничных рынков электрической энергии), поставка электрической энергии (мощности) гражданам-потребителям и приравненным к ним в соответствии с нормативными правовыми актами в области государственного регулирования тарифов группам (категориям) потребителей (покупателям) осуществляется по регулируемым ценам (тарифам).

Между тем в счетах, выставленных ОАО «Нижегородская сбытовая компания» в адрес заявителей (от 30.11.2009, 31.01.2010, 28.02.2010, 31.03.2010, 30.04.2010), указана также стоимость объема электрической энергии, поставляемой по свободным (нерегулируемым) ценам. Например, в первом счете-фактуре от 30.11.2009 величина свободной (нерегулируемой) цены составила 6 рублей 82 копейки (6,82163).

Таким образом, в рассматриваемых комиссией действиях ОАО «Нижегородская сбытовая компания» обнаружено также нарушение установленного порядка ценообразования на электрическую энергию (пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»).

На заседании комиссии ОАО «Нижегородская сбытовая компания» представлено письмо данного общества (от 05.12.2010), в соответствии с которым в адрес заявителей направлено дополнительное соглашение к договору энергоснабжения об изменении тарифной группы потребителей «прочие потребители» на тарифную группу «Сельские населенные пункты (дневная зона и ночная зона)». Представлено также подписанное участниками дела дополнительное соглашение от 30.12.2010 к договору энергоснабжения, в соответствии с которым ранее заключенный договор

энергоснабжения считается расторгнутым с 30 декабря 2010 года. По результатам сверки расчетов за 2009 – 2010 г.г. зафиксирована переплата за потребленную электрическую энергию в размере 7706 руб. 21 коп. Поставка электрической энергии с 01.01.2011 в жилой дом заявителей осуществляется на основании вновь заключенного договора энергоснабжения электрической энергией граждан – потребителей №3139225.

Как пояснено заявителем на заседании комиссии, излишне уплаченные суммы за электрическую энергию, перечислены ОАО «Нижегородская сбытовая компания» на лицевой счет данного потребителя.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о добровольном устранении ответчиком выявленных нарушений антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 5 постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" антимонопольный орган в ходе контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, установив факт злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением (в том числе навязывание цены при заключении договора, неверное применение регулируемых цен (тарифов), принимает меры по прекращению соответствующего нарушения и обеспечению условий конкуренции, а также по привлечению нарушителей к административной ответственности.

С учетом вышеизложенного комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать установленным факт нарушения открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» (603950, город Нижний Новгород, ул. Бекетова, дом 3 «В») части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем неверного применения регулируемых тарифов на электрическую энергию, а также нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на электрическую энергию.

2. Производство по делу №1066-ФАС52-ТР-10-03/10-10 в отношении ОАО «Нижегородская сбытовая компания» прекратить в связи с добровольным устранением данным обществом указанных нарушений антимонопольного законодательства.