

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул. д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.fas.uln.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. от 24.05.2010 № 2649-04
РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 12.05.2010
В полном объеме изготовлено 24.05.2010
г. Ульяновск

ДЕЛО № 4533/04-2008

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

председатель - зам. руководителя управления П.Г. Юдин,
члены - начальник отдела М.С. Степанова;
- главный специалист-эксперт С.В. Моисеев;

рассмотрев дело №4533/04-2008 по признакам нарушения ОАО «Ульяновскэнерго» (адрес: 432045, г. Ульяновск, ул. Станкостроителей, 2) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России обратился ОАО «УАЗ» с заявлением от 22.02.2008 №57/08-39-5 (вх. от 27.02.2008 № 856) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Ульяновскэнерго», выразившегося в применении в отношении ОАО «УАЗ» недействующих тарифов на поставку электрической энергии.

Между ОАО «Ульяновский автомобильный завод» (далее ОАО «УАЗ») и ОАО «Ульяновскэнерго» заключен и действует договор энергоснабжения от 01.01.2007 №00010030, в соответствии с условиями которого ОАО «Ульяновскэнерго» обязуется осуществлять поставку электрической энергии и обеспечивать предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электроэнергией, а ОАО «УАЗ» обязуется принимать и оплачивать приобретаемую электроэнергию и оказанные услуги.

Как указывается в заявлении, приказом от 28.11.2006 № 157 «Об установлении тарифов на электрическую энергию для юридических лиц, поставляемую ОАО «Ульяновскэнерго» через сети ОАО «Волжская МРК» на 2007 год» Комитетом по регулированию цен и тарифов Ульяновской области были введены в действие тарифы на электроэнергию на период с 1 января по 31 декабря 2007 года для юридических лиц (опубликован в газете «Ульяновская правда» от 30.11.2006 № 93). Тариф для группы потребителей с числом использования мощности в год от 5000 до 6000 часов на высоком напряжении (ВН), к числу которых относится ОАО «УАЗ», установлен в размере 124,00 коп/кВтч.

Приказом от 27.02.2007 № 09 «Об установлении тарифов на электрическую энергию, поставляемую ОАО «Ульяновскэнерго» потребителям Ульяновской области на 2007 год» введены в действие новые тарифы с 01 марта 2007 г. (опубликован в газете «Ульяновская правда» от 28.02.2007 № 17). Пунктом 2 приказа № 09 был признан утратившим силу приказ № 157. Тариф для группы потребителей, к числу которых относится ОАО «УАЗ», установлен в размере 139,45 коп/кВтч.

Решением Арбитражного суда Ульяновской области от 31.07.2007 приказ № 09 Комитета был признан недействующим в части установления тарифа для группы потребителей, к числу которых относится ОАО «УАЗ».

Однако еще до вынесения Арбитражным судом решения Комитетом был издан приказ № 133 (опубликован в газете «Ульяновская правда» от 27.07.2007 № 61, вступил в силу с 07.08.2007 согласно Закону Ульяновской области №136-30), которым признан недействующим пункт 2 Приказа № 09, отменяющий действие Приказа № 157. Фактически было возобновлено действие Приказа № 157, т.е. с 07.08.2007 тариф для группы потребителей, к числу которых относится ОАО «УАЗ», установлен в размере 124,00 коп/кВтч.

Приказом от 28.08.2007 № 203 (опубликован в газете «Ульяновская правда» 19.09.2007 № 79, вступил в силу 30 сентября 2007 г.) действие пункта 2 приказа № 133 (возобновляющего действие Приказа № 157) было приостановлено до рассмотрения дела судом кассационной инстанции (в связи с тем, что была подана кассационная жалоба на решение Арбитражного суда Ульяновской области от 31.07.2007). Кассационной инстанцией дело было рассмотрено 23.10.2007, после чего Приказ № 157 вновь продолжил свое действие. То есть, за период с 30.09.2007 по 23.10.2007 включительно тариф для ОАО «УАЗ» составлял 139,45 коп/кВтч, а с 24.10.2007 опять стал равен 124,00 коп/кВтч.

Приказом от 15.11.2007 № 209 (опубликован в газете «Ульяновская правда» от 16.11.2007 № 98), вступил в силу 27 ноября 2007 г.) «О признании утратившими силу некоторых приказов комитета» пункт 2 приказа № 133 признан утратившим силу.

Таким образом, за периоды с 01.08.2007 по 30.09.2007 и с 24.10.2007 по 27.11.2007 должен, по мнению ОАО «УАЗ», применяться тариф, установленный приказом № 133 в размере 124,0 коп/кВтч.

Правомочность применения тарифа, установленного приказом Комитета № 133, заявитель подтверждает разъяснениями ФЭК РФ, данными в письме от 24.04.2004 № ЕЯ-1268/13. ФЭК РФ разъясняет, что в случае коллизии между нормативно-правовыми актами равной юридической силы подлежит применению более поздний акт. В связи с тем, что фактически с 28.08.2007 (дата приостановления судом кассационной инстанции решения Арбитражного суда Ульяновской области о признании недействующим Приказа Комитета № 09) действовали два нормативных акта равной юридической силы, регулирующих тарифы на электроэнергию, применяться должен более поздний акт. Более поздним по дате издания является приказ Комитета № 133, следовательно, применяться при расчетах за электроэнергию должен именно этот приказ.

Несмотря на то, что тариф в размере 124,0 коп/кВтч был установлен Комитетом по регулированию цен и тарифов Ульяновской области и действовал в указанные выше периоды, ОАО «Ульяновскэнерго» в расчетах с ОАО «УАЗ» применяло тариф в размере 139,45 коп/кВтч.

ОАО «УАЗ» рассматривает неправомерное применение ОАО «Ульяновскэнерго» тарифа в размере 139,45 коп/кВтч в период с 01.08.2007 по 30.09.2007 и с 24.10.2007 по 27.11.2007 как злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, выразившемся в нарушении установленного нормативными актами порядка ценообразования. По сообщению заявителя, следствием таких неправомерных действий ОАО «Ульяновскэнерго» явилось ущемление интересов предприятия, добросовестно исполняющего свои обязательства по оплате потребленной электроэнергии. В адрес ОАО «УАЗ» были направлены уведомления от 28.11.2007 № 593/04 и от 03.12.2007 № 602/04, где указано на наличие задолженности в размере 9

979, 4 тыс. руб. и введение в отношении ОАО «УАЗ» ограничения режима потребления электроэнергии.

На основании заявления ОАО «УАЗ» приказом руководителя Ульяновского УФАС Рос-сии от 29.04.2008 № 53 в отношении ОАО «Ульяновскэнерго» было возбуждено дело по при-знакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении в отношении ОАО «УАЗ» установленного нормативными правовыми актами по-рядка ценообразования и применении недействующих тарифов, установленных приказом Ко-митета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области 27.02.2007 № 09 «Об установ-лении тарифов на электрическую энергию, поставляемую ОАО «Ульяновскэнерго» потребите-лям Ульяновской области на 2007 год».

На заседании по рассмотрению дела 22.05.2008 Комиссия определила получить у сто-рон дополнительные документы и сведения.

Письмами от 22.05.2008 № 147/08-39-5 ОАО «УАЗ» и от 02.06.2008 № 2404/27 ОАО «Ульяновскэнерго» представлены соответственно копия искового заявления в Арбитражный суд Ульяновской области об обязанности ОАО «Ульяновскэнерго» применить в расчетах по до-говору энергоснабжения №000100ЭО за период 01.08.2007 по 30.09.2007 и за период с 23.10.2007 по 27.11.2007 тарифы на электроэнергию, установленные приказами Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 28.11.2006 № 157, от 19.07.2007 № 133, и копия определения от 12.05.2008 Арбитражного суда Ульяновской области о принятии искового заявления к производству, назначении предварительного судебного заседания по делу № А72-2762/08-19/101 на 03.06.2008.

На заседании комиссии 06.06.2008 представитель ОАО «УАЗ» поддержал заявленные требования, пояснил, что рассмотрение в Арбитражном суде Ульяновской области дела по иску ОАО «УАЗ» к ОАО «Ульяновскэнерго» отложено на 25.06.2008. Устно заявил ходатайст-во о приостановлении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах комиссия пришла к выводу о невозможности вынесения решения в данном заседании и необходимости приостановить рассмотрение дела, в связи с тем, что решение Арбитражного суда Ульяновской области по делу № А72-2762/08-19/101 по иску ОАО «УАЗ» к ОАО «Ульяновскэнерго» может иметь значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и, руководствуясь частями 3, 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия опреде-лила приостановить рассмотрение дела.

Определением от 05.08.2009 в связи с тем, что решением Арбитражного суда Ульянов-ской области от 10.12.2008 по делу № А72-4507/08-19/186 были удовлетворены требования ОАО «Ульяновскэнерго» к ОАО «УАЗ» о взыскании задолженности за электрическую энер-гию по договору от 01.01.2007 № 000100ЭО и тем, что временной промежуток являлся доста-точным для вступления в законную силу решений по делу № А72-2762/08-19/101 и по делу №А72-4507/08-19/186 Арбитражного суда Ульяновской области, в соответствии с частями 3, 4, 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия возобновила рассмотрение дела №4533/04-2008 и назначила рассмотрение на 03.09.2009.

На рассмотрении дела №4533/04-2009 03.09.2009 ОАО «Ульяновскэнерго» заявило хо-датайство о приостановлении производства по делу в связи с тем, что решение Арбитражного суда Ульяновской области по делу № А72-4507/08-19/186 вынесено только 12.08.2009, не вступило в законную силу, и будет обжаловано обществом в суд апелляционной инстанции. Представители ОАО «УАЗ» поддержали ходатайство ОАО «Ульяновскэнерго», указав, что с их стороны также будет направлена апелляционная жалоба.

Определением от 03.09.2009 рассмотрение дела № 4533/04-2008 было приостановлено до вступления в законную силу решения по делу А72-4507/08-19/186 Арбитражного суда Улья-новской области.

29.03.2010 (вх. 2335) в Ульяновское УФАС России поступило от ОАО «УАЗ» письмо, согласно которому судебными актами по делу № А72-4507/2008 требования ОАО «Ульяновск-энерго» частично удовлетворены, установлена правомерность применения поставщиком тари-фов на электроэнергию в 2007 году за исключением периода, в течение которого действовало Решение Арбитражного суда Ульяновской области по делу № А72-2086/07-9/71 от 31.07.2007. В данном письме ОАО «УАЗ» ходатайствует о прекращении дела №.4533/04-2008 в отноше-нии ОАО «Ульяновскэнерго».

Определением от 20.04.2010 Комиссия возобновила рассмотрение дела № 4533/04-2008.

На рассмотрении дела № 4533/04-2008 12.05.2010 представитель ОАО «УАЗ» поддер-жал ходатайство ОАО «УАЗ» о прекращении дела №4533/04-2008 в связи с отсутствием на-рушения антимонопольного законодательства. В период с 31.07.2007 по 23.10.2007 ОАО «УАЗ» расчеты по электроэнергии с ОАО «Ульяновскэнерго» вело по тарифу, равному 124,00 коп./кВт.ч., несмотря на то, что выставлялись счета по тарифу 139,45 коп./кВт.ч. На сегодняшний момент задолженность ОАО «УАЗ» перед ОАО «Ульяновскэнерго» отсутствует.

Представитель ОАО «Ульяновскэнерго» поддержала ходатайство ОАО «УАЗ», и пояс-нила, что в период с 31.07.2007 по 23.10.2007 ОАО «Ульяновскэнерго», выставляя тариф в размере 139,45 коп./кВт.ч, руководствовалось разъяснениями регулирующего органа – Мини-стерства экономики Ульяновской области. Ущерб ОАО «УАЗ» не причинено, так как оплата за электроэнергию ОАО «УАЗ» производилась по тарифу 124,00 коп/кВт.ч.

Рассмотрев материалы дела и заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «Ульяновскэнерго», выразившихся в применении в отношении ОАО «УАЗ» недействующих тарифов на поставку электрической энергии в период с 31.07.2007 по 23.10.2007, нарушения п.10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом комиссия исходила из следующего.

Согласно п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (без-действие) 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 нормативны-ми правовыми актами порядка ценообразования.

ОАО «Ульяновскэнерго» включено в региональную часть Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, в раздел «Про-чие виды товаров и услуг», регистрационный номер <...> , наименование товара, работ, услуг - купля-продажа (поставка) электрической энергии, с долей на рынке более 50 %.

Соответственно, ОАО «Ульяновскэнерго» занимает по отношению к ОАО «УАЗ» до-минирующее положение.

Пунктом 5.2 договора энергоснабжения, заключенного между ОАО «Ульяновскэнерго» и ОАО «УАЗ», от 01.01.2007 №00010030 определено, что стоимость электрической энергии состоит из стоимости электрической энергии поставляемой как по регулируемым, так и по не-регулируемым ценам.

Согласно пункту 5.3. названного договора регулируемая цена устанавливается решени-ем Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области.

Изменение тарифов публикуется в средствах массовой информации без дополнитель-ного уведомления потребителя. Регулируемая цена считается измененной с момента введения новых тарифов на электроэнергию.

Срок действия договора от 01.01.2007 №00010030 установлен по 31.12.2007. Договор вступает в силу со дня его подписания, и считается ежегодно продленным на следующий ка-лендарный год, если за месяц до окончания срока не последует заявления одной из сторон об отказе от настоящего договора на следующий календарный год, или о заключении договора на иных условиях.

В соответствии с частью 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется пода-вать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть

энергию, а абонент принимать и оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Приказом Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 28.11.2006 № 157 «Об установлении тарифов на электрическую энергию для юридических лиц, поставляемую ОАО «Ульяновскэнерго» через сети ОАО «Волжская МРК», на 2007 год» были введены в действие тарифы на электроэнергию на период с 01.01.2007 по 31.12.2007. Тариф для группы потребителей с числом использования мощности в год от 5000 до 6000 часов на высоком напряжении (ВН), к числу которых относится ОАО «УАЗ», установлен в размере 124,00 коп./кВтч.

Приказом Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 27.02.2007 № 09 «Об установлении тарифов на электрическую энергию, поставляемую ОАО «Ульяновскэнерго» потребителям Ульяновской области на 2007 год» признан утратившим силу Приказ № 157. Тариф для группы потребителей, к числу которых относится ОАО «УАЗ», установлен с 01.03.2007 в размере 139,45 коп./кВтч.

Приказом комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 19.07.2007 №133 признан недействующим пункт 2 Приказа от 27.02.2007 № 09, отменяющий действие Приказа № 157.

Приказом Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 28.08.2007 №203 действие пункта 2 Приказа № 133 приостановлено до рассмотрения кассационной жалобы на решение Арбитражного суда Ульяновской области от 31.07.2007 по делу № А72-2086/2007.

Приказом Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 15.11.2007 №209 признаны утратившими силу пункт 2 приказа Комитета от 09.07.2007 № 133 «О внесении изменений в приказ Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области», приказ Комитета от 28.08.2007 № 203 «О приостановлении пункта 2 приказа Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 19.07.2007 №133».

Решением Арбитражного суда Ульяновской области от 31.07.2007 по делу № А72-2086/2007 приказ Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 27.02.2007 № 09 «Об установлении тарифа на электрическую энергию, поставляемую ОАО «Ульяновскэнерго», на 2007 год» в части установления тарифов на электрическую энергию розничного регулируемого рынка для категории «прочие потребители от электрических сетей ОАО «Волжская МРК» признан недействующим.

Решение Арбитражного суда Ульяновской области от 31.07.2007 вступило в законную силу 31.07.2007, следовательно, с этого момента тарифы, установленные указанным приказом применяться не могут. ОАО «УАЗ» в августе 2007 года оплату за полученную электрическую энергию должен был производить по тарифам, установленным приказом Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 28.11.2006 № 157 в размере 124 коп./кВт.ч. После вступления в силу постановления Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 23.10.2007 по делу № А72-2086/07-9/71, с 23.10.2007 и за ноябрь 2007 должны были применяться тарифы, установленные постановлением Комитета по регулированию цен и тарифов Ульяновской области от 27.02.2007 № 09.

Таким образом, ОАО «Ульяновскэнерго» в период с 31.07.2007 по 23.10.2007 применяло в отношении ОАО «УАЗ» недействующие тарифы на поставку электрической энергии. Следствием таких неправомерных действий ОАО «Ульяновскэнерго» явилось ущемление интересов ОАО «УАЗ»: в адрес ОАО «УАЗ» были направлены уведомления от 28.11.2007 № 593/04 и от 03.12.2007 № 602/04, где указано на наличие задолженности и возможное введение в отношении ОАО «УАЗ» ограничения режима потребления электроэнергии, что могло повлечь введение ограничения на практике.

Согласно пункту 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 не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков.

В спорный период ОАО «УАЗ» при расчетах с ОАО «Ульяновскэнерго» руководствовалось тарифом 124,45 коп./кВт.ч и не оплачивало поставленную электроэнергию по тарифам, выставяемым ОАО «Ульяновскэнерго».

Учитывая изложенное, комиссия пришла к выводу о невозможности выдачи предписания, направленного на устранение нарушения антимонопольного законодательства.

Рассмотрев ходатайство ОАО «УАЗ» о прекращении дела №4533/04-2008, комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения данного ходатайства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия,

РЕШИЛА:

1. Ходатайство ОАО «УАЗ» оставить без удовлетворения.
2. Признать действия ОАО «Ульяновскэнерго», выразившиеся в применении в период с 31.07.2007 по 23.10.2007 к ОАО «УАЗ» тарифов на электроэнергию в размере 139,45 копеек за 1 кВт.час электроэнергии, нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».
3. Предписание не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по ст. 14.31 КоАП РФ.

Председатель комиссии П.Г. Юдин

Члены комиссии
М.С. Степанова

С.В. Моисеев

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.