

## РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-23-10-12

Резолютивная часть решения объявлена 16 июля 2012 года  
Новосибирск

г.

Решение изготовлено в полном объеме 23 июля 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

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

Пронина Н.В. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

Сладков А.В. - старший специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии

в присутствии: представителей ответчика - генерального директора ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» «...»

рассмотрев дело 02-01-23-10-12 от 26.06.2012 г. по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Новосибирский дрожжевой завод» (ИНН 5404104646, 630041, г. Новосибирск, ул. 2-я Станционная, д.29) пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»

### УСТАНОВИЛА:

Во исполнение поручения ФАС России от 05.10.2010 №АК/33597 «Об усилении контроля за соблюдением порядка технологического присоединения к электрическим сетям» Новосибирское УФАС России направило запрос в ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод». В ходе анализа представленной в ответ на запрос информации установлено следующее.

ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» (далее Общество) является собственником объектов электросетевого хозяйства: 8 Трансформаторных подстанций, кабельные линии 10/6кв, 6/0,4кв, высоковольтные ячейки в распределительных устройствах.

Между Обществом и ОАО «Новосибирскэнерго» (ранее ОАО «Сибирьэнерго», ОАО «Новосибирскэнерго») заключен договор № 144 от 04.02.2002 г. на подачу и потребление электрической энергии. В соответствии с данным договором стороны также согласовали передачу электрической энергии от абонента к субабонентам, присоединенным к сетям покупателя, которые не имеют технологического присоединения энергопринимающих устройств к сетям Единой энергетической системы и прямых договоров поставки с ОАО

«Новосибирскэнергосбыт». К электрическим сетям ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» присоединено 6 потребителей электрической энергии: ОАО «Нефтебаза «Красный Яр», ОАО фирма «Горняк», ЗАО ПСФ «Ремстройпроект», Базовый центр служебного собаководства УВД НСО, ОАО «Сибпромжелдортранс», ООО «СМУ-47 и К». Таким образом, энергопринимающие устройства потребителей электрической энергии присоединены к электрическим сетям ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод». Между потребителями и ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» заключены договоры на передачу и потребление электрической энергии.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» является территориальной сетевой организацией: территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства.

В разделе 4 договоров на передачу и потребление электрической энергии, заключенных ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» с субабонентами установлен порядок расчета стоимости электрической энергии. В соответствии с пунктом 4.2.1 субабонент обязуется оплачивать электрическую энергию по тарифам, утвержденным региональной энергетической комиссией, а также эксплуатационные расходы «Абонента», связанные с передачей электрической энергии «Субабоненту». В соответствии с п. 6.3 размер дополнительной оплаты за эксплуатационные расходы «Абонента», связанные с передачей электрической энергии «Субабоненту», определяется по смете расходов, которая является неотъемлемой частью договора.

В соответствии со сметой оплата услуги «эксплуатационные расходы» составила 0-70 руб. за 1 кВт/час.

ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» в счет-фактуры включает, в том числе, оказание услуги «эксплуатационных расходов», оплата за которую предъявляется в соответствии со сметой расходов на пропуск 1 кВт/час электроэнергии по сетям ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод». В качестве подтверждения того, что субабоненты произвели оплату за электрическую энергию, в том числе и за услуги передачи электрической энергии, ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» представило копии платёжных поручений и счетов-фактур.

Иными словами, ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» оказывает услуги по передаче электрической энергии своим субабонентам - потребителям, а именно: ОАО «Нефтебаза «Красный Яр», ОАО фирма «Горняк», ЗАО ПСФ «Ремстройпроект», Базовый центр служебного собаководства УВД НСО, ОАО «Сибпромжелдортранс», ООО «СМУ-47 и К», применяя самостоятельно установленный тариф на указанную услугу в соответствии с со сметой расходов на пропуск 1 кВт/час электроэнергии по своим сетям.

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 (Правила недискриминационного доступа №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, установлено, что ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод», выступая в качестве территориальной сетевой организации, оказывает вышеназванным лицам возмездные услуги по передаче электрической энергии. Стоимость услуг по передаче электрической энергии для субабонентов - потребителей в размере 0-70 руб. за 1 кВт/ч. установлена ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» самостоятельно, исходя из затрат предприятия.

В соответствии с частью 4 статьи 23.1 Федерального закона № 35-ФЗ от 26.03.2003 г. «Об электроэнергетике» цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, подлежат государственному регулированию.

В соответствии с п. 65 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 устанавливаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Пунктом 12 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; 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, в области государственного регулирования тарифов, уполномоченным на установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии. ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод», для осуществления услуги по передаче электрической энергии, обязано регулировать (устанавливать) указанный тариф в Департаменте по тарифам Новосибирской области. Услуги по передаче электрической энергии в силу статьи 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Пунктом 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.

Таким образом, ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» 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 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 ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды. Данный вывод соответствует позиции арбитражных судов (Постановление ФАС Уральского округа от 11.12.2008 г. № Ф09-9319/08-С1, Решение Арбитражного суда Омской области от 17.08.2010 г. № А46-6206/2010, Постановление ФАС Северо-Западного округа от 13.08.2007 г. № А56-12283/2006).

Таким образом, ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям, присоединенным к сетям ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод».

ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод», осуществляя услугу по передаче электрической энергии субабонентам по собственным электрическим сетям, и взимая с субабонентов плату в соответствии с самостоятельно установленным тарифом на передачу электрической энергии, без установления (регулирования) указанного тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области, нарушает установленный 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.

На основании изложенного, действия ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения своих электрических сетей, по установлению для потребителей, присоединенных к сетям предприятия, платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области содержат признаки нарушения п. 10 ч.1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

В связи с указанными обстоятельствами в отношении ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» Новосибирским УФ АС России по собственной инициативе было возбуждено дело № 02-01-23-10-12 от 26.06.2012 г. по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ.

На заседании комиссии по делу № 02-01-23-10-12 16.07.2012 законный представитель ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» представил следующие пояснения.

В действиях ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» по взиманию платы за услуги по передаче электрической энергии не было злого умысла. Договоры с субабонентами заключены до внесения изменений в законодательство об электроэнергетике. На момент заключения субабонентских договоров согласование тарифа на передачу электрической энергии не требовалось. После того, как изменилось законодательство, ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» не знало, что данный тариф нужно устанавливать в Департаменте по тарифам Новосибирской области. С данным нарушением Общество согласно, готово устранить.

По результатам изучения поступившей информации и объяснений Комиссия считает необходимым отметить следующее.

При рассмотрении настоящего дела ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» согласилось с тем, что в силу действующего законодательства об электроэнергетике Общество оказывало услуги по передаче электрической энергии с нарушением пункта 6 Правил недискриминационного доступа №861.

Таким образом, в результате рассмотрения Комиссией дела №02-01-23-10-12, подтверждено, что действия ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод», выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, а именно, в применении тарифа на передачу электрической энергии, который не установлен Департаментом по тарифам Новосибирской области, являются злоупотреблением ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» своим доминирующим положением на рынке услуг по

передаче электрической энергии, что противоречат пункту 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей Общества, в соответствии с ч. 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Признать ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» нарушившим п.10 ч.1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем установления и взимания с потребителей, присоединенных к сетям предприятия, платы за услугу по передаче электрической энергии, без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области).
3. Выдать ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: не взимать с потребителей, присоединенных к электрическим сетям предприятия, плату за услугу по передаче электрической энергии по не установленному уполномоченным органом тарифу.
4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии  
Швалов

\_\_\_\_\_ А.Г.

Члены Комиссии:  
Бориленко

\_\_\_\_\_ Н.Д.

\_\_\_\_\_ Н.В. Пронина

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-23-10-12

23 июля 2012 г.

г. Новосибирск

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

Швалов А.Г. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

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

Пронина Н.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

Сладков А.В. - старший специалист 1 разряда, 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 23 июля 2012 года по делу № 02-01-23-10-12 от 26.06.2012 г. о нарушении Закрытым акционерным обществом «Новосибирский дрожжевой завод» (ИНН 5404104646, 630041, г. Новосибирск, ул. 2-я Станционная, д.29) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Закрытому акционерному обществу «Новосибирский дрожжевой завод» в срок до 01.08.2012 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 потребителей, присоединенных 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 ЗАО «Новосибирский дрожжевой завод» необходимо сообщить в

Новосибирское УФАС России в срок до 03.08.2012 г.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ А.Г.  
Швалов

Члены Комиссии:

\_\_\_\_\_ Н.Д.  
Бориленко

\_\_\_\_\_ Н.В. Пронина

\_\_\_\_\_ А.В. Сладков

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания 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 предписание антимонопольного органа.