

6 февраля 2009 года

г. Йошкар-Ола

В соответствии с частью 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» резолютивная часть решения объявлена на заседании Комиссии Марийского УФАС России 28.01.2009, решение в полном объеме изготовлено 06.02.2009.

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии Салихова И.А. – руководителя управления, членов Комиссии Кондрашиной О.П. – начальника отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, Корниловой А.Г. – специалиста-эксперта отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, Садовиной О.А. – специалиста 1 разряда отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, рассмотрев дело № 04-13/1-2009 о нарушении ОАО «Мариэнергосбыт» (ул. Й. Кырли, д. 21, г. Йошкар-Ола, 424003) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (манипулирование ценами), что имеет своим результатом ущемление интересов ООО «Мария»,

установила:

Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «Мария» (далее – ООО «Мария», заявитель).

ООО «Мария» (ОГРН 1041204400467, ИНН 1217003577) действует на основании Устава, утвержденного Советом директоров ОАО «Мария» (протокол № 3 от 12.01.2004), зарегистрированного 22.02.2004 г. Межрайонной ИМНС России № 6 по Республике Марий Эл.

ООО «Мария» является юридическим лицом, создано для хозяйственной деятельности в целях получения прибыли (пункт 1.3, 2.1 Устава). В Единый государственный реестр юридических лиц внесено 20.02.2004 Межрайонной инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам № 6 по Республике Марий Эл.

Общество имеет гражданские права и несет гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, Общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии) (пункт 2.2 Устава). Основным видом деятельности является производство верхней одежды (ОКВЭД 18.22).

Ответчик по делу: Открытое акционерное общество «Мариэнергосбыт» (далее – ОАО «Мариэнергосбыт», ответчик, гарантирующий поставщик).

ОАО «Мариэнергосбыт» создано в соответствии с действующим законодательством, в единый государственный реестр юридических лиц внесено 01.01.2005 ИФНС по г. Йошкар-Оле, ОГРН 1051200000015. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> ИНН 1215099739. КПП 121501001.

ОАО «Мариэнергосбыт» является юридическим лицом, коммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность с целью извлечения прибыли (п.п. 2.2., 3.1. Устава).

Основными видами деятельности являются покупка электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности), реализация

(продажа) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям, выполнение функций гарантирующего поставщика на основании решений уполномоченных органов и иные, не запрещенные законом, виды деятельности (п. 3.2. Устава).

Руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом – Генеральным директором (п. 20.1. Устава). Генеральный директор без доверенности действует от имени Общества, с учетом ограничений, предусмотренных законодательством Российской Федерации, Уставом и решениями Совета директоров общества, в том числе: обеспечивает выполнение планов деятельности общества, необходимых для решения его задач; распоряжается имуществом общества, совершает сделки от имени общества, выдает доверенности (п. 20.2. Устава).

В Марийское УФАС России поступило заявление ООО «Мария» (вх. № 2817 от 26.11.2008) о нарушении гарантирующим поставщиком ОАО «Мариэнергосбыт» антимонопольного законодательства.

Как следует из заявления, между ОАО «Мариэнергосбыт» и ООО «Мария» заключен договор энергоснабжения № 764 от 03.12.2007 (далее – договор от 03.12.2007), согласно которому расчеты за электроэнергию осуществляются по одноставочному тарифу, установленному для низкого класса напряжения (пункт 4.4 договора).

Согласно постановлению Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл (далее – РСТ Республике Марий Эл) от 27.12.2007 № 105 одноставочный тариф, установленный для низкого класса напряжения, составляет 214,00 коп./кВт.ч. ОАО «Мариэнергосбыт» предъявляет ООО «Мария» счета на оплату потребленной электрической энергии по одноставочному тарифу, дифференцированному по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности от 4000 до 5000 часов, для низкого класса напряжения, в размере 268,17 коп./кВт.ч. (счета-фактуры № 561/4-764-1/2008 от 31.01.2008; № 1281/4-764-2/2008 от 29.02.2008; № 2045/4-764-3/2008 от 31.03.2008; № 2265/4-764-4/2008 от 30.04.2008; № 2265/4-764-5/2008 от 30.05.2008; № 2265/4-764-6/2008 от 30.06.2008; № 2265/4-764-7/2008 от 30.07.2008; № 2265/4-764-8/2008 от 30.08.2008; № 2265/4-764-9/2008 от 30.09.2008; № 2265/4-764-10/2008 от 30.10.2008; № 2265/4-764-11/2008 от 30.11.2008; № 2265/4-764-12/2008 от 30.12.2008 и т.д.).

Заявитель ссылается на отсутствие в договоре от 03.12.2007 такого показателя, как заявленная мощность. Согласно пункту 2.1 договора установленная мощность составляет 155,6 кВт., разрешенная присоединенная мощность – 170,0 кВт.

В связи с оплатой ООО «Мария» потребленной энергии по тарифу 214,00 коп./кВт.ч., вместо 268,17 коп./кВт.ч., ОАО «Мариэнергосбыт» периодически направляет потребителю уведомления по ограничению режима потребления электроэнергии (от 03.04.2008; 07.05.2008; 22.05.2008; 09.07.2008 и др.), которые заявитель расценивает как угрозу, понуждение к принятию завышенного тарифа. Кроме того, осуществляются фактические действия по отключению электроэнергии (акт прекращения подачи электрической энергии от 30.06.2008).

На предложение заявителя о рассмотрении разногласий по задолженности в судебном порядке (письмо № 96 от 18.07.2008) гарантирующий поставщик направил в адрес ООО «Мария» копию искового заявления (исх. № 1160 от 05.08.2008), однако до настоящего времени в суд не обратился, что также расценивается заявителем как угроза.

Заявитель считает, что действия по применению тарифа, не согласованного сторонами, является нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и просит выдать ОАО «Мариэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, для чего отозвать соответствующие счета-фактуры и расчетные

ведомости к ним и произвести перерасчет за потребленную электроэнергию с января по декабрь 2008 года согласно утвержденному одноставочному тарифу – 214,00 коп./кВт.ч.

На заседании Комиссии представитель заявителя подтвердил свою позицию о совершении ОАО «Мариэнергосбыт» действий, нарушающих установленный нормативными актами порядок ценообразования, результатом которых является ущемление интересов ООО «Мария» в виде ограничения подачи электрической энергии, при этом указал, что ответчиком произведен перерасчет начисленной в 2008 году платы за потребленную электроэнергию исходя из регулируемого одноставочного тарифа 214,00 коп./кВт.ч., а также свободных (нерегулируемых) цен. В качестве доказательства представил копию письма ОАО «Мариэнергосбыт» № 586 от 19.12.2008, копию акта сверки от 16.01.2009, копию сопроводительного письма

№ 14 от 19.01.2009 о направлении новых счетов-фактур.

В письменном объяснении № 51 от 15.01.2009 и на заседании Комиссии представитель ОАО «Мариэнергосбыт» в обоснование своей позиции ссылается на статьи 424, 539, 541, 544 ГК РФ, пункты 11, 64, 69 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004 № 20-э/2 (далее – Методические указания), пункт 58 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 (далее – Основы ценообразования № 109), пункты 78, 160, 161, 175, 179 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее – Правила № 530), а также на постановление Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от 27.12.2007 № 105 «Об утверждении тарифов на электрическую энергию, поставляемую гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими организациями, энергосбытовыми организациями, к числу потребителей которых относится население, прочим потребителям Республики Марий Эл в 2008 году» (далее постановление РСТ Республики Марий Эл № 105 от 27.12.2007), настаивая на отсутствии в действиях ОАО «Мариэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства.

При этом пояснил следующее:

1) В связи с неурегулированностью разногласий между ОАО «Мариэнергосбыт» и ООО «Мария» при заключении договора энергоснабжения

№ 764 от 13.12.2007 отношения по энергоснабжению с ООО «Мария» в 2008 году регулировались договором энергоснабжения № 764 от 12.01.2006 (далее – договор от 12.01.2006), при этом расчет количества потребленной заявителем электрической энергии, определялся на основании показаний приборов учета, утвержденных в приложении № 2 договора энергоснабжения, путем вычитания из текущих показаний приборов учета предыдущих показаний и умножения разницы на коэффициент трансформации.

2) Применение одноставочного тарифа, дифференцированного по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности (от 4000 до 5000 часов) в размере 2,6817 руб., вместо одноставочного (недифференцированного) тарифа в размере 2,14 руб., соответствует действующему законодательству.

3) Одновременное наличие в постановлении РСТ Республики Марий Эл № 105

от 27.12.2007, а на 2009 год и в постановлении РСТ Республики Марий Эл № 122 от 30.12.2008, одноставочного тарифа (недифференцированного по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности) наряду с одноставочными дифференцированными тарифами является юридическим казусом (ошибкой) и применению не подлежит.

4) Ограничение подачи электрической энергии произведено на основании Постановления № 530 в связи с задолженностью ООО «Мария» за потребленную электроэнергию ОАО «Мариэнергосбыт».

Заслушав объяснения сторон, исследовав представленные в материалы дела доказательства, оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России признала факт нарушения антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Мариэнергосбыт» по следующим основаниям.

Приказом Марийского УФАС России № 101 от 07.12.2007 ОАО «Мариэнергосбыт» внесено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по позиции «купля-продажа (поставка) электрической энергии» с долей более 50 % на территории Республики Марий Эл. Такое положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке в соответствии с требованиями пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции **признается доминирующим**.

Согласно статье 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе **нарушение установленных нормативными правовыми актами порядка ценообразования**.

Из материалов дела следует, что 12.01.2006 ООО «Мария» и ОАО «Мариэнергосбыт» заключили договор энергоснабжения № 764 сроком до 01.01.2007, с условием его ежегодного продления, если за месяц до окончания срока не последует заявления одной из сторон о его прекращении, либо о заключении нового договора (пункт 8.1. договора).

В соответствии с условиями договора на основании письма ООО «Мария» № 19 от 17.12.2006 действие договора от 01.01.2006 продлено на 2007 год.

Для оформления договорных отношений на 2008 год ОАО «Мариэнергосбыт» представило заявителю для подписания договор энергоснабжения № 764 от 03.12.2007. Указанный договор подписан ООО «Мария» с протоколом разногласий.

Протокол урегулирования (согласования) разногласий между ОАО «Мариэнергосбыт» (Гарантирующий поставщик) и ООО «Мария» от 22.02.2008 к договору энергоснабжения № 764 от 03.12.2007 заявителем не подписан. В суд в порядке статьи 445 ГК РФ стороны не обращались. Следовательно, разногласия при заключении договора от 03.12.2007 сторонами не урегулированы.

Согласно пункту 3 статьи 540 ГК РФ если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

Расчетные ведомости № 764 от 31.01.2008, № 764 от 29.02.2008, № 764 от 31.03.2008, № 764 от 30.04.2008 и т.д., а также счета-фактуры № 561/4-764-1/2008 от 31.01.2008, № 1281/4-764-2/2008 от 29.02.2008 и т.д. предъявлялись ОАО «Мариэнергосбыт» заявителю на основании договора энергоснабжения № 764 от 12.01.2006. Оплата электроэнергии ООО «Мария» производилась на основании указанных расчетных ведомостей и счетов-фактур.

Согласно договору энергоснабжения № 764 от 12.01.2006, ОАО

«Мариэнергосбыт» приняло на себя обязательство отпускать потребителю электроэнергию (пункт 2.1 договора), а ООО «Мария» обязалось оплачивать электроэнергию, мощность, производить другие платежи в соответствии с договором по действующим тарифам (пункт 3.1 договора).

Договор подписан уполномоченными представителями, соответствует требованиям гражданского законодательства, соответственно является законным и действующим.

В соответствии с Федеральными законами от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации», от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», постановлениями Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 «Об утверждении Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики», от 26.02.2004 г. № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» тарифы на электрическую энергию подлежат государственному регулированию.

Полномочия по регулированию тарифов на электрическую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям возложены на органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации. В соответствии с постановлением Правительства Республики Марий Эл от 19.08.2005 № 200 «Об утверждении Положения о Республиканской службе по тарифам Республики Марий Эл» таким уполномоченным органом является Республиканская служба по тарифам Республики Марий Эл.

Постановлением Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от 27.12.2007 № 105 «Об утверждении тарифов на электрическую энергию, поставляемую гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими организациями, энергосбытовыми организациями, к числу потребителей которых относится население, прочим потребителям Республики Марий Эл в 2008 году» для ОАО «Мариэнергосбыт» утверждены следующие варианты тарифов на электрическую энергию (по диапазонам напряжения):

одноставочный тариф;

одноставочный тариф, дифференцированный по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности;

двухставочный тариф;

тариф, дифференцированный по зонам суток (пункты 1.1.-1.3. постановления).

Указанное постановление опубликовано в государственном печатном издании – газете «Марийская правда» от 28.12.2007 № 247, вступило в силу со дня его официального опубликования, ответчиком не опротестовано, следовательно, является действующим. Таким образом, является несостоятельной ссылка ответчика на то, что одноставочный недифференцированный тариф применению не подлежит, так как одновременное наличие в постановлении РСТ Республики Марий Эл № 105 от 27.12.2007 наряду с одноставочными тарифами, дифференцированными по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности, одноставочного недифференцированного тарифа является юридическим казусом (ошибкой).

Согласно пункту 58 Основ ценообразования № 109 и пункту 7 Методических указаний **потребители самостоятельно выбирают** для проведения расчетов за электрическую энергию один из утвержденных вариантов тарифа, уведомив об этом организацию, поставляющую ему электрическую энергию, не менее чем за месяц до вступления в установленном порядке в силу указанных тарифов (**с внесением в установленном порядке соответствующих изменений в договор с**

указанной организацией). При отсутствии такого уведомления (не внесения соответствующих изменений в договор) расчет за электрическую энергию (если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон) производится по варианту тарифа, действовавшему в период, предшествующий расчетному. В расчетном периоде регулирования не допускается изменение варианта тарифа, если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон.

Пунктом 3.1 договора № 764 от 12.01.2006 предусмотрено, что ООО «Мария» обязуется оплачивать электроэнергию в соответствии с договором по действующим тарифам, при этом конкретный вариант тарифа договором не предусмотрен.

Согласно части 2 статьи 431 ГК РФ при толковании договора принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимоотношениях сторон. Обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Из представленных счетов-фактур № 9638/4-764-11/2006 от 30.11.2006, № 1348/4-764-2/2007 от 29.01.2007 следует, что в 2006-2007 годах осуществлялась по тарифам в размере 1,7 и 1,94 руб./кВт.ч. (без НДС), что соответствует одноставочным тарифам, установленным для низкого класса напряжения постановлениями РСТ Республики Марий Эл № 10 от 23.11.2005 (с изм. от 12.01.2006 № 4) и № 125 от 25.12.2006. Следовательно, в указанный период по соглашению сторон действовал одноставочный тариф, установленный для низкого класса напряжения.

Применение в 2008 году тарифа, дифференцированного по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности от 4000 до 50000 часов в размере 2,6817 руб./кВт.ч., сторонами не оговаривалось, соответствующие изменения в действующий договор не вносились. Доказательств, свидетельствующих о том, что ООО «Мария» обращалось к ОАО «Мариэнергосбыт» с предложением об изменении условий договора в части установления определенного тарифа (тарифа, дифференцированного по диапазонам годового числа использования заявленной мощности от 4000 до 5000 часов) ответчик не представил. Последующее поведение ООО «Мария» также свидетельствует о несогласии заявителя с самовольным изменением энергоснабжающей организацией применяемого тарифа.

В силу статьи 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами. Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке (пункт 2 статьи 424 ГК РФ).

Согласно представленным счетам-фактурам № 1281/4-764-2/2008 от 29.02.2008, № 2045/4-764-3/2008 от 31.03.2008, № 2865/4-764/2008 от 30.04.2008, № 3662/4-764-5/2008 от 31.05.2008 и т.д., расчетным ведомостям № 764 от 29.02.2008, от 31.03.2008, от 30.04.2008, от 31.05.2008 и т.д. ответчик в 2008 году при расчетах с заявителем использовал тариф в размере 2,6817 руб./кВт.ч., соответствующий одноставочному тарифу, дифференцированному по диапазонам годового числа использования заявленной мощности от 4000 до 5000 часов (для низкого класса напряжения), установленному постановлением РСТ Республики Марий Эл № 105 от 27.12.2007.

Применение гарантирующим поставщиком ОАО «Мариэнергосбыт»

вышеуказанного тарифа вместо одноставочного тарифа (недифференцированного), установленного пунктом 1.1. постановления Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл № 105 от 27.12.2007, без внесения соответствующих изменений в действующий договор, является манипулированием ценами на розничном рынке электрической энергии. О манипулировании утвержденными тарифами также свидетельствует и заявление представителя ОАО «Мариэнергосбыт» о том, что вместо тарифа 3,7127 руб./кВт.ч. (пункт 1.1.6. постановления РСТ Республики Марий Эл № 105 от 27.12.2007), который соответствует фактическому годовому числу часов использования мощности 2471 час, зафиксированному в акте от 14.05.2008 и подписанному сторонами, применялся «щадящий» тариф в размере 2,6817 руб./кВт.ч. (пункт 1.1.4. постановления РСТ Республики Марий Эл № 105).

Манипулирование ценами на розничном рынке электрической энергии, в том числе с использованием своего доминирующего положения, согласно части 2 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» подлежит антимонопольному регулированию и контролю в соответствии с антимонопольным законодательством.

Применение ОАО «Мариэнергосбыт» тарифа, не согласованного сторонами (заявитель оплачивал потребленную энергию согласно договору от 12.01.2006 по тарифу 2,14 руб./кВт.ч.) не только содержало угрозу (уведомления об отключении электроэнергии от 03.04.2008; 07.05.2008; 22.05.2008; 09.07.2008 и др.), но и привело к **ущемлению интересов** заявителя, выразившемуся в ограничении режима потребления электроэнергии, о чем свидетельствует акт прекращения (ограничения) подачи электрической энергии от 30.06.2008.

Действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на розничном рынке реализации (поставки, продажи) электрической энергии, являющиеся нарушением установленного нормативными актами порядка ценообразования и имеющие своим результатом ущемление интересов заявителя, запрещены пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В процессе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства гарантирующим поставщиком в отношении заявителя осуществлен перерасчет начисленной в 2008 году платы за потребленную электроэнергию исходя из регулируемого одноставочного тарифа в размере 2,14 руб./кВт.ч., а также свободных (нерегулируемых) цен (копии писем № 586 от 19.12.2008 и № 74 от 19.01.2009, копия акта сверки от 16.01.2009), что свидетельствует о добровольном прекращении ОАО «Мариэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства и устранении его последствий.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

р е ш и л а :

1. Признать факт нарушения ОАО «Мариэнергосбыт» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (манипулирование ценами), что имеет своим результатом ущемление интересов ООО «Мария» в форме ограничения подачи электрической энергии.

2. В связи с добровольным устранением ОАО «Мариэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства производство по делу прекратить.

3. Провести административное расследование по факту злоупотребления ОАО «Мариэнергосбыт» доминирующим положением.

Председатель комиссии

И.А. Салихов

Члены Комиссии

О.П. Кондрашина

А.Г. Корнилова

О.А. Садовина