

19 декабря 2008 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 16.12.2008, решение в полном объеме изготовлено 19.12.2008.

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, Садовинной О.А. – специалиста 1 разряда отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, рассмотрев дело № 04-13/7-2008 о нарушении Открытым акционерным обществом «Завод полупроводниковых приборов» (ул. Суворова, 26, г. Йошкар-Ола, 424003) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными актами порядка ценообразования,

#### **у с т а н о в и л а :**

**Заявитель: дело возбуждено по собственной инициативе Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл** (далее – Марийское УФАС России) в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

**Ответчик по делу: Открытое акционерное общество «Завод полупроводниковых приборов»** (далее – ОАО «ЗПП», Общество).

ОАО «ЗПП» является юридическим лицом, коммерческой организацией. Общество создано в процессе приватизации Федерального государственного унитарного предприятия «Завод полупроводниковых приборов». Устав утвержден 17.05.2002 единственным учредителем Министерством имущественных отношений РФ, зарегистрирован Инспекцией МНС России по г. Йошкар-Оле 25.12.2002, ОГРН 1021200779445, ИНН 1215085052. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> Место нахождения, юридический и почтовый адрес Общества совпадают: 424003, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Суворова, 26.

Основным видом деятельности ОАО «ЗПП» является производство частей электровакуумных приборов и прочих электро- и радиоэлементов, не включенных в другие группы (ОКВЭД 32.10.7), производство интегральных схем, микросборок и микромодулей (ОКВЭД 32.10.6), разработка проектов промышленных процессов и производств, относящихся к электротехнике (ОКВЭД 74.20.14) и иные виды деятельности, не противоречащие закону.

Марийским УФАС России с 30 мая по 26 июня 2008 года проведена камеральная проверка деятельности ОАО «ЗПП» по выполнению требований законодательства об электроэнергетике в части разделения деятельности по купле-продаже и передаче электрической энергии и антимонопольного законодательства (Акт по результатам проверки ОАО «ЗПП» от 26.06.2008).

Проверкой установлено, что на балансе ОАО «ЗПП» имеется пять распределительных пунктов напряжением 6 кВ. (РП-1, РП-4, РП-8, РП-12, РП-16) и двадцать трансформаторных подстанций ТП-6/0,4 кВ. общей установленной

трансформаторной мощностью 34010 кВА., кабельные линии напряжением 6 кВ общей протяжённостью 27423 м. и воздушные линии низкого напряжения общей протяжённостью 36267 м., к которым присоединены энергопринимающие устройства следующих потребителей электроэнергии: Управления Федеральной службы судебных приставов по Республике Марий Эл (далее – УФССП по РМЭ), ООО «Хлебозавод № 1», Лечебно-профилактического медицинского учреждения «Медсанчасть № 1» (далее – ЛП МУЗ «МСЧ-1»). Кроме того, ОАО «ЗПП» имеет в с. Кокшайск Звениговского района комплектную трансформаторную подстанцию ГТП-21 с установленной мощностью силовых трансформаторов 400 кВА., кабельные линии напряжением 10 кВ общей протяжённостью 2130 м. и воздушные линии низкого напряжения общей протяжённостью 1350 м., к которым присоединены энергопринимающие устройства следующих потребителей электроэнергии: МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы», Государственного учреждения Республики Марий Эл «Савинский детский дом-интернат для умственно отсталых детей» (далее – Савинский детский дом-интернат), Общественных организаций – водно-моторных клубов «Салика», «Волга» и ООО «Дельфинарий».

На момент проверки Обществом заключены договоры (государственные контракты) **на передачу электрической энергии** с 8 потребителями электрической энергии: УФССП по РМЭ (№ 05/11 от 25.04.2007 и № 1 от 10.01.2008), ЛП МУЗ «МСЧ-1» (№ 05/01 от 10.01.2007 и № 05/12 от 10.01.2008), ООО «Хлебозавод № 1» (№ 05/16 от 01.03.2007), ГУ РМЭ «Савинский детский дом-интернат для умственно отсталых детей» (№ 05/07 от 10.01.2007 и № 05/01 от 09.01.2008), МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы» (№ 05/08-38 от 19.02.2007 и 05/12 от 01.05.2008), ОО ВМК «Салика» (№ 5/10 от 10.01.2007 и № 05/04 от 10.01.2008), ООО «Дельфинарий» (№ 5/13 от 01.01.2007 и № 05/02 от 10.01.2008) и ОО ВМК «Волга» № 05/03 от 10.01.2008).

Статья 3 Федерального закона от 30.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» определяет услуги по передаче электрической энергии как комплекс организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с техническими регламентами.

Согласно п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, в редакции постановления Правительства РФ от 21.03.2007 № 168, организации, владеющие на праве собственности или на ином, установленном федеральными законами, основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии, **являются сетевыми организациями.**

Перечисленные выше объекты электросетевого хозяйства ОАО «ЗПП» используются Обществом для осуществления деятельности по передаче электрической энергии потребителям.

ОАО «ЗПП» имеет договоры энергоснабжения, заключенные с энергосбытовой организацией ОАО «Роскоммунэнерго» (№ 135 от 30.11.2007) и гарантирующим поставщиком ОАО «Мариэнерго» (№ 6527 от 30.11.2006).

Согласно Акту по результатам проверки ОАО «ЗПП» от 26.06.2008, имея имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии, Общество в 2007-2008 годах **фактически осуществляло продажу электроэнергии** перечисленным хозяйствующим субъектам, **оказывая им и услуги по её передаче.**

Согласно статье 1 Федерального закона от 14.04.95 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в

Российской Федерации» хозяйствующий субъект, **осуществляющий продажу потребителям** произведенной или **купленной электрической энергии, является энергоснабжающей организацией.**

Согласно действующему законодательству тарифы на электрическую энергию являются регулируемыми. Принципы и порядок государственного регулирования тарифов на электрическую энергию определены Федеральным законом от 14.04.95

№ 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» и Федеральным законом от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», а также постановлением Правительства РФ от 26.02.2004

№ 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», согласно которым органы исполнительной власти субъектов РФ в области государственного регулирования тарифов (*Региональные службы по тарифам субъектов РФ*) устанавливают тарифы на электрическую энергию и на услуги по передаче электрической энергии по распределительным сетям для организаций, оказывающих данные услуги на территории соответствующего субъекта РФ.

Следовательно, при энергоснабжении контрагентов ОАО «ЗПП» обязано использовать тарифы, утвержденные Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл.

Тарифы **на электрическую энергию, поставляемую ОАО «ЗПП»** своим контрагентам, и **на услуги по её передаче** по сетям Общества Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл на 2007-2008 годы **не утверждались**. Применение договорных тарифов является нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Акт по результатам проверки ОАО «ЗПП» от 26.06.2008).

Ответчиком по делу о нарушении антимонопольного законодательства заявлено ходатайство № 386 от 16.12.2008 об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью предоставления запрошенных доказательств из-за нахождения специалистов ОАО «ЗПП» на вынужденном простое.

Ходатайство Комиссией не удовлетворено, имеющихся в деле документов достаточно для принятия решения и дополнительных доказательств не требуется.

ОАО «ЗПП» не представило письменного объяснения, его представитель на заседании Комиссии признал факт нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования. Вместе с тем, считает, что применяемые тарифы не принесли обществу прибыли, так как доход от реализации электроэнергии равнялся расходу на её покупку.

Заслушав объяснения ответчика по делу, исследовав представленные в материалы дела доказательства, оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России квалифицировала деятельность ОАО «ЗПП» по применению нерегулируемых тарифов при осуществлении энергоснабжения хозяйствующих субъектов, имеющих технологическое присоединение к трансформаторным подстанциям Общества, как нарушение 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 на электрическую энергию и услуги по передаче электрической энергии.

Для осуществления деятельности по энергоснабжению контрагентов (субабонентов) ОАО «ЗПП» использует принадлежащие ему на праве собственности трансформаторные подстанции и кабельные линии, через которые опосредовано присоединены к электрическим сетям сетевых организаций (МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» и ОАО «Мариэнерго») энергопринимающие устройства потребителей электроэнергии: УФССП по РМЭ, ООО «Хлебозавод № 1», ЛП МУЗ «МСЧ-1», МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы», Савинский детский дом-интернат, ООО ВМК «Салика», ООО ВМК «Волга» и ООО ВМК «Дельфинарий».

Статья 3 Федерального закона от 30.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» определяет услуги по передаче электрической энергии как комплекс организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с техническими регламентами. Деятельность по передаче электрической энергии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.95 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» относится к деятельности, осуществляемой в условиях естественной монополии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признаётся доминирующим. Таким образом, ОАО «ЗПП» в силу закона является хозяйствующим субъектом, занимающим **доминирующее положение** на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии.

Вместе с тем, согласно Акту по результатам проверки ОАО «ЗПП» от 26.06.2008, Общество в 2007-2008 годах фактически не только **оказывало услуги по передаче электрической энергии**, но и **осуществляло продажу электроэнергии** вышеперечисленным хозяйствующим субъектам.

Сказанное подтверждается выписанными ОАО «ЗПП» счетами-фактурами на **отпущенную электроэнергию** (например, ООО «Хлебозавод №1» № 1071 от 28.09.2007; ЛП МУЗ «МСЧ-1» № 311 от 30.03.2007; № 1527 от 29.12.2007; № 283 от 31.03.2008; УФССП по РМЭ № 1419 от 24.12.2007; № 184 от 31.03.2008; Савинскому детскому дому-интернату № 298 от 30.03.2007; № 1424 от 25.12.2007; № 237 от 31.03.2008; МУП «Водоканал» № 297 от 30.03.2007; № 1425 от 25.12.2007; № 238 от 31.03.2008). И счетами-фактурами № 1526 от 29.12.2007 и № 280 от 31.03.2008 для ООО «Хлебозавод №1» за **услуги по передаче энергоресурсов**.

Согласно статье 1 Федерального закона от 14.04.95 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» хозяйствующий субъект, **осуществляющий продажу потребителям** произведенной или **купленной электрической энергии**, является **энергоснабжающей организацией**.

ОАО «ЗПП» имеет договоры энергоснабжения, заключенные с энергосбытовой организацией ОАО «Роскоммунэнерго» (№ 135 от 30.11.2007) и гарантирующим поставщиком ОАО «Мариэнергосбыт» (№ 6527 от 30.11.2006).

Согласно заключенным договорам энергоснабжения и представленным расчетным ведомостям ОАО «Мариэнергосбыт» № 6527 (от 29.12.2007 и от 30.04.2008), выписанным ОАО «Роскоммунэнерго» счетам-фактурам № 135 (от 31.12.2007 и от 30.04.2008) ОАО «ЗПП» покупает электроэнергию по регулируемым тарифам и по свободным (нерегулируемым) ценам, сложившимся на оптовом рынке электрической энергии.

В 2007 г. ОАО «ЗПП» покупало электроэнергию по 1,40 руб/кВт.ч. (с НДС) для

населения (Савинский детский дом-интернат), по 1,44 руб/кВт.ч. (без НДС) для бюджетных потребителей по доле финансирования (ЛП МУЗ «МЗЧ-1», УФССП по РМЭ) и по 1,94 руб/кВт.ч. (без НДС) для прочих потребителей (постановления РСТ по РМЭ от 27.11.2006 № 83 и от 25.12.2006 № 125). В 2008 г. ОАО «ЗПП» покупало электроэнергию в соответствии постановлением РСТ по РМЭ от 11.10.2007 № 75 по 1,60 руб/кВт.ч. для населения и 1,65 руб/кВт.ч. для бюджетных потребителей по доле финансирования. Прочим потребителям тарифы установлены постановлением РСТ по РМЭ от 27.12.2007 № 105, в соответствии с которым ОАО «ЗПП» покупало электроэнергию у ОАО «Мариэнергосбыт» по цене 2,4227 и 2,6817 руб/кВт.ч., у ОАО «Роскоммунэнерго» по цене 1,9838 и 2,2800 руб/кВт.ч. (без НДС).

Анализ представленных счетов-фактур № 297 от 30.03.2007; № 298 от 30.03.2007; № 311 от 30.03.2007; № 1071 от 28.09.2007; № 1419 от 24.12.2007; № 1424 от 25.12.2007; № 1425 от 25.12.2007; № 1527 от 29.12.2007; № 184 от 31.03.2008; № 237 от 31.03.2008; № 238 от 31.03.2008; № 283 от 31.03.2008, предъявленных ОАО «ЗПП» потребителям электрической энергии, показал, что Общество **продавало электрическую энергию по тарифам, утвержденным** вышеназванными постановлениями Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл, **на электроэнергию, поставляемую ОАО «Мариэнергосбыт» и филиалом ОАО «Роскоммунэнерго» – «Йошкар-Ола Энергосбыт».**

Тарифы **на электрическую энергию, поставляемую ОАО «ЗПП»** своим контрагентам, Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл **не утверждались.**

Из анализа счетов-фактур № 1526 от 29.12.2007 и № 280 от 31.03.2008, выписанных Хлебозаводу №1 следует, что услуги ОАО «ЗПП» по передаче энергоресурсов стоили соответственно 283266,17 руб. и 240948,51 руб.

На 2007-2008 годы тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям ОАО «ЗПП» Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл (далее – РСТ Республики Марий Эл) **не утверждались.**

Согласно представленным сведениям доход ОАО «ЗПП» от продажи электрической энергии (выручка от реализации приобретенной электроэнергии) и оказания услуг по её передаче, определённый в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ, в 2007 году составил 1,4 млн. руб. (без НДС), в 2008 году – 477,9 тыс. руб. (без НДС).

Порядок и принципы государственного регулирования тарифов на электрическую энергию определены Федеральным законом от 14.04.95 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» и постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации».

В соответствии со статьями 2 и 6 Федерального закона «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» тарифы на электрическую энергию являются регулируемыми. Полномочия по регулированию тарифов на *электрическую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям, и тарифов на услуги по передаче электрической энергии по распределительным сетям* 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 РСТ Республики Марий Эл.

Порядок государственного регулирования и применения тарифов на

электрическую энергию и услуги по передаче электрической энергии установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 г. № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» и Методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утверждёнными приказом Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004 № 20-э/2. ОАО «ЗПП» направило в Республиканскую службу по тарифам Республики Марий Эл обосновывающие материалы для установления тарифов на услуги по передаче электрической энергии на 2008 год (исх. № 05/60 от 03.06.2008). РСТ Республики Марий Эл уведомила Общество об отказе в открытии дела об установлении тарифа на услуги по передаче электрической энергии по сетям ОАО «ЗПП» в связи несоответствием предоставленных материалов п. 10 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 г. № 109 (исх.

№ РСТ-1021 от 06.06.2008), и предложило представить документы согласно указанным Правилам. На момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства документы для утверждения тарифов в Республиканскую службу по тарифам Республики Марий Эл не направлены. Отпуская электроэнергию и оказывая услуги по передаче электрической энергии по тарифам, не утвержденным регулирующим органом, **ОАО «ЗПП» нарушает установленный нормативными актами порядок ценообразования**, что запрещено п. 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона, наличие или угроза наступления ущерба интересов потребителей не требует доказывания антимонопольным органом.

ОАО «ЗПП» заключены соглашения о расторжении с 1 августа 2008 года договоров с пятью контрагентами (УФССП по РМЭ, ООО «Хлебозавод № 1», МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы», ООО ВМК «Салика», ООО «Дельфинарий») из восьми. Счета на оплату электрической энергии, отобранной потребителями (субабонентами), с апреля текущего года не выставляются, следовательно, доходов в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ (**выручки от реализации**) электрической энергии, приобретённой у энергоснабжающей организации, ОАО «ЗПП» **не имеет**.

**Деятельность по передаче электрической энергии также осуществляется без предъявления требований об оплате.**

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 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 со стороны ОАО «ЗПП» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на электрическую энергию и услуги по передаче электрической энергии.

2. В связи с прекращением ОАО «ЗПП» реализации электрической энергии и передачей электрической энергии без предъявления требований об оплате предписание не выдать.

3. Предупредить ОАО «ЗПП» о недопустимости ограничения перетока электрической энергии потребителям, присоединённым к сетям предприятия, и о противозаконности предъявления требований об оплате услуг по передаче электрической энергии до утверждения тарифов в установленном законом

порядке.

4. Провести административное расследование по факту злоупотребления доминирующим положением ОАО «ЗПП».

Председатель Комиссии

И.А. Салихов

Члены Комиссии

О.П. Кондрашина

А.Г. Корнилова

О.А.Садовина