

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-45-10-12

Резолютивная часть решения объявлена 16 ноября 2012 года
Новосибирск

г.

Решение изготовлено в полном объеме 29 ноября 2012 года

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

Камнева Н.П. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник 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: законных представителей ответчика:

- «...»

- «...»

рассмотрев дело 02-01-45-10-12 от 05.10.2012 г. по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Новосибирский металлургический завод им. Кузьмина» (далее - ОАО «НМЗ им. Кузьмина»), (почтовый адрес: 630108, г.Новосибирск, ул. Станционная, 28, ИНН 5404161429) пункта 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» и в целях изучения состояния конкуренции на рынке предоставления услуг по передаче электрической энергии Новосибирским УФАС России был направлен запрос в ОАО «НМЗ им. Кузьмина». В ходе анализа представленной информации установлено следующее.

ОАО «НМЗ им. Кузьмина» является юридическим лицом, действует на основании Устава и законодательства Российской Федерации и имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе.

На основании передаточного акта от 01.10.1999 г., составленного ОАО «Новосибирский металлургический завод» и ОАО «НМЗ им.Кузьмина», заводу переданы и в настоящее время принадлежат кабельные линии и объекты электросетевого хозяйства:

- трансформаторная подстанция ТП 805-808, ТП 810;

- резервный трансформатор;
- оборудование распределительного устройства РП 9, ТП 815;
- 5 трансформаторных установок;
- преобразовательный агрегат;
- 2 агрегата терристорных реверсивных;
- 4 трансформаторные подстанции;
- 7 силовых трансформатора;
- блок эл.каб. от РП -4 до м.з. ТВЦ;
- тоннель каб. от м.з. №1 до м.з. №3 в ТВЦ;
- тоннель каб. в осях 21-23-25 прол. Б-В-Г;
- кабельный блок по ряду «В» оси «34-35»;
- 6 подстанций трансформаторных КТП 2х1000;
- подстанция трансформаторная КТП 2х1001;
- подстанция трансформаторная КТП 2х1002;
- подстанция трансформаторная КТП 2х1003;
- комплектная п.пров. выпр. подстанция КВ-ПП;
- эл.кабельный блок от тоннеля завода;
- эл.кабельная галерея;
- эл.кабельный блок от тоннеля к ТЭЦ-2;
- испытательная станция;
- электрооборудование подстанции №63,71;
- электрооборудование распредел.пункта РП 2, РП 6, РП 7;
- электрооборудование кабельного тоннеля от ТЭЦ 2.

Между ОАО «НМЗ им.Кузьмина» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» (ранее ОАО «Сибирьэнерго», ОАО «Новосибирскэнерго») заключен договор № 475 от 17.10.2002 г. на подачу и потребление электрической энергии. В соответствии с данным договором стороны 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 ОАО «НМЗ им. Кузьмина» присоединено 10 потребителей электрической энергии: ООО «Трансервис – АЗС»,

ЗАО «БФК», ОАО «Автокомбинат №2», ОАО «Сибпромжелдортранс», ЗАО «ДНК-С», ЗАО «Компа», ООО «Сибирский Деловой центр», ГБОУ СПО НСО «НТМиМ им.А.И. Покрышкина», ЗАО ГК «РСУ», ОАО «Газпромнефть-Новосибирск». Таким образом, энергопринимающие устройства потребителей электрической энергии присоединены к электрическим сетям ОАО «НМЗ им.Кузьмина».

ОАО «Новосибирский металлургический завод им.Кузьмина» с потребителями электрической энергии заключены «Договоры на отпуск и потребление электрической энергии» (договор № 69 от 22.03.2012 г. с ОАО «Газпромнефть-Новосибирск», договор № 398 от 07.12.2011 г. с ЗАО ГК «РСУ», договор № 86 от 31.03.2011 ГБОУ СПО НСО «НТМиМ им.А.И. Покрышкина», договор №220 от 05.10.2009 с ЗАО «КОМПА», договор №233 от 14.04.2007 с ЗАО «ДНК-С», договор №325 от 03.05.2006 с ОАО «Сибпромжелдортранс», договор №270 от 14.04.2006 с ОАО «Автокомбинат №2», договор №49 от 02.02.2006 с ЗАО «БФК», договор №99 от 17.02.2006 с ООО «Трансервис-АЗС»).

Согласно п.2 пп.2.2. данных Договоров сумма оплаты по договору включает в себя сумму за передачу мощностей через присоединенные электрический сети ОАО «НМЗ им. Кузьмина» (договоры № 99, 49, 270, 325, 233, 220, 293). Согласно п. б) п.2.2 договоров №86, 398, 69 сумма оплаты по договору включает в себя эксплуатационные расходы с рентабельностью по доставке в соответствии с утвержденными ОАО «НМЗ им.Кузьмина» свободными отпускными ценами на энергоносители, потребляемые субабонентами. Цены на эксплуатационные расходы по передаче энергоносителей абонент(ОАО «НМЗ им.Кузьмина») устанавливает в одностороннем порядке.

В соответствии с представленными счетами-фактурами эксплуатационные расходы для всех субабонентов составляют 220,34 руб. за т.кВ/ч. Взимание оплаты за услуги по передаче электрической энергии в указанном размере подтверждается платежными поручениями № 870 от 20.12.2011, № 882 от 27.12.2011, № 98 от 15.03.2012, №97 от 15.03.12, №266 от 23.05.2012, №267 от 23.05.2012, счетами-фактурами № 0001752 от 30.11.2011, № 0001905 от 31.12.2011, № 0000072 от 31.01.2012, № 0000200 от 29.02.2012, № 0000353 от 31.03.2012, № 0000532 от 30.04.2012, № 0000698 от 31.05.2012, № 0000846 от 30.06.2012 по Договору с ГБОУ СПО НСО «НТМиМ им.А.И. Покрышкина».

В материалах имеются иные документы, помимо вышеперечисленных (счета-фактуры, платежные поручения), подтверждающие взимание ОАО «НМЗ им.Кузьмина» оплаты за передачу электрической энергии.

Таким образом, установлено, что ОАО «НМЗ им.Кузьмина» владеет объектами электросетевого хозяйства, оказывает потребителям электрической энергии, присоединенным к указанным объектам, услуги по передаче электрической энергии и взимает оплату за данные услуги по самостоятельно установленному тарифу.

В указанных действиях ОАО «НМЗ им.Кузьмина» присутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства ввиду следующего.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого

хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, считается территориальной сетевой организацией.

Следовательно, ОАО «НМЗ им.Кузмина» является территориальной сетевой организацией, поскольку посредством организационно и технологически связанных действий осуществляет потребителям передачу поставляемой ОАО «Новосибирскэнергосбыт» электрической энергии через принадлежащие Обществу технические устройства электрических сетей (оказывает услугу по передаче электрической энергии).

Услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

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, 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.

Согласно ч. 4 ст. 23.1 Федерального закона «Об электроэнергетике», цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, а также предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни таких цен (тарифов) 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 по сетям, с использованием которых услуги по передаче электрической энергии оказываются территориальными сетевыми организациями на территории соответствующего субъекта Российской Федерации, 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, в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней цен тарифов на услуги по передаче электрической

энергии по указанным электрическим сетям; 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, уполномоченным на установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

Согласно разделу VIII Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 N 20-э/2, тариф на услуги по передаче электрической энергии определяется исходя из стоимости работ, выполняемых организацией, эксплуатирующей на правах собственности или на иных законных основаниях электрические сети и/или устройства преобразования электрической энергии, в результате которых обеспечиваются:

передача электрической энергии (мощности) как потребителям, присоединенным к данной сети, так и отпускаемой в электрические сети других организаций (собственников);

поддержание в пределах государственных стандартов качества передаваемой электрической энергии;

содержание в соответствии с техническими требованиями к устройству и эксплуатации собственных электроустановок и электрических сетей, технологического оборудования, зданий и энергетических сооружений, связанных с эксплуатацией электрических сетей.

В связи с изложенным, ОАО «НМЗ им.Кузьмина», осуществляя услугу по передаче электрической энергии, для возмещения соответствующих затрат, связанных с передачей электрической энергии, содержанием, эксплуатацией объектов электросетевого хозяйства, обязано было обратиться в уполномоченный орган за утверждением соответствующего тарифа. Взимание платы за услугу по передаче электрической энергии по самостоятельно установленному тарифу нарушает установленный вышеперечисленными 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.

Как указывалось выше, услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 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.

ОАО «НМЗ им.Кузьмина» 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 как по технологическому присоединению к электрическим сетям, так и 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 ОАО «НМЗ им.Кузьмина») 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, ОАО «НМЗ им.Кузьмина» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона (ч. 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции») занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям, присоединенным к сетям ОАО «НМЗ им.Кузьмина» в границах сетей Общества.

На основании изложенного, в действиях ОАО «НМЗ им.Кузьмина», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей Общества, по установлению для потребителей, присоединенных к сетям Общества, платы за услугу по передаче электрической

энергии без утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области присутствуют 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 Приказом Новосибирского УФАС России № 270 от 05.10.2012 г. в отношении ОАО «НМЗ им.Кузьмина» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства.

На заседании комиссии представителем ответчика представлены объяснения по существу дела, суть которых в следующем.

Услуги и тарифы ОАО «НМЗ им.Кузьмина» были согласованы со всеми субабонентами. Плата, взимаемая Обществом за данные услуги в Договорах указана не как за передачу электрической энергии, а как эксплуатационные расходы.

В ст. 421 ГК РФ существует такое понятие как свобода договора. ОАО «НМЗ им. Кузьмина» на основании указанной статьи ГК РФ с 10 субабонентами заключены договоры на отпуск и потребление электрической энергии. Несмотря на требования антимонопольного законодательства, при отсутствии платы со стороны потребителей, предприятие не обязано содержать электрические сети за свой счет. Согласование тарифа требует соответствующих трудовых и временных затрат. Стоит обратить внимание на то, что данная процедура посильна только крупным сетевым организациям.

Часть объектов электросетевого хозяйства, по которым осуществляется передача электроэнергии потребителям, ОАО «НМЗ им. Кузьмина» в настоящее время не используется. Продукция завода, которая выпускается, не востребована, поэтому часть оборудования не эксплуатируется и выделенные электрические мощности не используются в полном объеме.

Указанные доводы ОАО «НМЗ им. Кузьмина» не могут быть приняты ввиду следующего.

Новосибирским УФАС России установлено, что ОАО «НМЗ им. Кузьмина» владеет объектами электросетевого хозяйства и оказывает услуги по передаче электроэнергии лицам, присоединенным к данным объектам. При этом действующее законодательство не содержит ограничений в части отнесения организации к сетевой в зависимости от того, является ли её деятельность по оказанию услуг по передаче электроэнергии основной, а также в зависимости от объема передаваемой сторонним потребителям электроэнергии.

Ссылки ответчика на свободу договора предусмотренную ГК РФ, и отсутствие обязанности у Общества содержать электрические сети за свой счет в данном случае не правомерны, поскольку согласно ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам (далее также - технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

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, 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 повторного технологического присоединения, которое требует дополнительных финансовых и временных затрат. Соответственно владелец объектов электросетевого хозяйства обязан содержать и обслуживать свое имущество надлежащим образом, для обеспечения перетока электроэнергии на присоединенные объекты.

При этом, как указывалось выше, услуги по передаче электроэнергии носят естественно-монопольный характер и Федеральным законом «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий. При этом субъект естественной монополии в силу прямого указания Закона (ч. 5 ст. 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции») занимает доминирующее положение на рынке. Действующее законодательство в сфере электроэнергетики, в том числе антимонопольное законодательство устанавливают определенные ограничения для субъектов естественных монополий, в данном случае по установлению и взиманию платы за передачу электрической энергии. Затраты на содержание и обслуживание электрических сетей могут возмещаться только посредством установления тарифа на передачу электроэнергии в уполномоченном органе.

Следовательно, действия ОАО «НМЗ им. Кузьмина», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей Общества, по установлению для хозяйствующих субъектов, присоединенных к сетям Общества, платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области нарушают п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «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 Открытое акционерное общество «Новосибирский металлургический завод им. Кузьмина» (далее - ОАО «НМЗ им. Кузьмина») 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 ОАО «НМЗ им. Кузьмина» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 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 ОАО «НМЗ им. Кузьмина» 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.

Председатель Комиссии _____ Н.П.
Камнева

Члены Комиссии: _____ С.Е.
Князькова

_____ А.В. Сладков

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-45-10-12

29 ноября 2012 г.

г. Новосибирск

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

Камнева Н.П. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник 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, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», на основании своего решения от 29 ноября 2012 года по делу № 02-01-45-10-12 от 05.10.2012 г. о нарушении Открытым акционерным обществом «Новосибирский металлургический завод им. Кузьмина» (далее – ОАО «НМЗ им. Кузьмина»), (почтовый адрес: 630108, г. Новосибирск, ул. Станционная, 28, ИНН 5404161429) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «НМЗ им. Кузьмина» в срок до 20.12.2012 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 ОАО «НМЗ им. Кузьмина» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 21.12.2012 г.

Председатель Комиссии

Н.П. Камнева

Члены Комиссии:

С.Е. Князькова

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.