

РЕШЕНИЕ по рассмотрению дела №9 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Колэнергосбыт»

30 сентября 2011 г. г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена 22 сентября 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено 30 сентября 2011 г.

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: исполняющего обязанности руководителя Управления Поповой И. Н., членов Комиссии: главного специалиста – эксперта отдела контроля органов власти Воробьева В. В., ведущего специалиста – эксперта отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Дворецкого П. Г., специалиста 1 разряда отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Ивановой Е. А., рассмотрев дело № 9, возбужденное по признакам нарушения ОАО «Колэнергосбыт» (место нахождения и почтовый адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна, 5) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в определении числа часов использования мощности для конкретного потребителя ООО «Мурманский балкерный терминал», а не для группы потребителей, вошедших в выборку, и применении при расчете числа часов использования мощности коэффициента заполнения графика нагрузки потребителя, не предусмотренного для применения Методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденными Приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э/2,

УСТАНОВИЛА:

В Мурманское УФАС России поступило на рассмотрение обращение ООО «Мурманский балкерный терминал» (далее по тексту – ООО «МБТ») в отношении ОАО «Колэнергосбыт» (ОАО «КЭС») по факту нарушения антимонопольного законодательства в части определения порядка и величины числа часов использования мощности (далее по тексту – ЧЧИМ) и как следствие не согласования тарифа, по которому происходит расчет платы за потребленную энергию.

Из содержания представленных материалов следует, что между ОАО «КЭС» и ООО «МБТ» заключен договор энергоснабжения № 226 от 01.01.2010, по которому имелись разногласия. В частности, сторонами не согласовано Приложение № 1 к договору энергоснабжения, регулирующее величину ЧЧИМ

В ходе исследования представленных материалов Комиссией установлено, что 20.05.2009 от ОАО «КЭС» заявителем было получено письмо (№02-11/2590 от 14.05.2009) с предложением предоставить предварительную заявку на 2010 год по планируемому потреблению электроэнергии и заявленной мощности. Исходя из планируемого грузооборота на 2010 год, режима работы и нагрузки технологического оборудования, статистики расхода электроэнергии за предыдущие периоды, ООО «МБТ» произведен расчет потребления энергии на 2010 год и вычислена величина мощности. Указанные данные были внесены в форму заявки, согласованы с Сетевой компанией (ОАО «МРСК Северо-Запада») и направлены ОАО «КЭС» (исх. № 574 от 26.05.2009). В ноябре 2009 года по требованию ОАО «КЭС» в его адрес направлена окончательная заявка по планируемому потреблению электроэнергии на 2010 год.

25.01.2010 ООО «МБТ» от ОАО «КЭС» получена оферта на заключение договора энергоснабжения № 226 от 01.01.2010 с приложением № 1-7, где в Приложении № 1 «Договорные величины потребления электроэнергии и мощности на 2010 год» было указано количество электроэнергии 3440000 кВтч, заявленная мощность по

предприятию 530 кВт и число часов использования заявленной мощности 3573 час/год, что в соответствии с Постановлением Управления по тарифному регулированию Мурманской области от 23.12.2009 № 45/3 «Об установлении тарифов на электроэнергию», позволило ОАО «КЭС» отнести ООО «МБТ» к тарифному диапазону ЧЧИМ менее 5000 час/год, где одноставочный тариф является наиболее высоким – 2617,7 руб/МВтч).

С указанными условиями договора в части определения величины заявленной мощности и ЧЧИМ ООО «МБТ» не согласилось и направило в адрес ОАО «КЭС» письмо с протоколом разногласий, в котором просило изменить величину заявленной мощности и ЧЧИМ. В качестве обоснования изменения величин заявленной мощности и ЧЧИМ ООО «МБТ» приложена справка от сетевой организации о получасовых расходах электроэнергии в режимный зимний день. Письмом от 24.02.2010 № 2-11 ООО «КЭС» отклонило предложение ООО «МБТ» на изменение заявленной мощности. Сославшись на пункт 67 «Правил функционирования розничных рынков электроэнергии в переходный период реформ электроэнергетики (в редакции Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 № 816), согласно которому договорной объем энергии (мощности) заявляется потребителем не позднее, чем на 2 месяца до начала очередного периода регулирования тарифов.

В спорной ситуации от ООО «МБТ» в адрес ОАО «КЭС» было направлено письмо (от 15.03.2010 3 241). С повторной просьбой пересмотреть ЧЧИМ. ОАО «КЭС» письмом от 14.05.2010 № 2-11/3622 возвратил ООО «МБТ» Протокол согласования разногласий без рассмотрения.

Из представленных документов следует, что Согласно пункту 64 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 № 20-э/2, одноставочный тариф покупки электроэнергии, поставляемой покупателям, рассчитывается исходя из ставок на электрическую энергию и мощность, и дифференцируется в зависимости от числа часов использования мощности (ЧЧИМ).

Согласно п. 69 Методических указаний, определение расчетной мощности потребителей (исходя из заявленного объема электрической энергии), оплачивающих электроэнергию по одноставочным тарифам, осуществляется ЭСО и производится в следующей последовательности: а) по каждой группе потребителей определяется состав представительной выборки. По каждому потребителю, вошедшему в выборку, рассматривается следующая информация: наименование предприятия (организации); вид выпускаемой продукции (для промышленных предприятий); коэффициент сменности (для промышленных предприятий); основные направления использования электроэнергии; суточный график электрической нагрузки в день годового максимума совмещенного графика нагрузки ОЭС (если суточный график по какой-либо тарифной группе отсутствуют, то организуется выборочные замеры нагрузки в часы утреннего и вечернего максимумов нагрузки ОЭС); годовой объем электропотребления; б) по каждому потребителю в указанном суточном графике определяется нагрузка в отчетные часы утреннего и вечернего пика (максимума) ОЭС. В дальнейших расчетах используется один (утренний или вечерний) наибольший суммарный совмещенный максимум нагрузки рассматриваемой группы потребителей; в) посредством деления суммарного годового электропотребления всех абонентов, вошедших в выборку, на их совмещенный максимум нагрузки определяется среднегодовое число часов использования максимума нагрузки рассматриваемой группы потребителей.

В процессе рассмотрения дела Комиссией проведен анализ расчета ЧЧИМ, произведенного ОАО «КЭС» для ООО «МБТ» и отнесение предприятия с тарифным диапазоном ЧЧИМ менее 5000 часов (письмо от 14.05.2010 № 2-11/3622 «О тарифном диапазоне ЧЧИМ»). По мнению Управления, порядок расчета, применяемый ОАО «КЭС» в рассматриваемом случае не основан на нормах пункта 68 Методических указаний. Так, при отнесении ООО «МБТ» к диапазону ЧЧИМ не проведен мощности, необходимый для определения ЧЧИМ: не была составлена представительная выборка предприятий; не был учтен режим работы, коэффициент сменности предприятия, направление использования электроэнергии и т. д.; не принят во внимание суточный график электрической нагрузки предприятия в день годового максимума совмещенного графика нагрузки ОЭС (замеры нагрузки предприятия в часы утреннего и вечернего максимумов нагрузки ОЭС).

Так, пункт 69 Методических рекомендаций не предусматривает непосредственно в итоговом расчете для определения ЧЧИМ использования рассчитанного коэффициента заполнения графика нагрузки потребителя, который был применен ОАО «КЭС».

В ходе рассмотрения дела антимонопольным органом в адрес ФСТ России направлено обращение о порядке определения ЧЧИМ. Из письма ФСТ России следует, что в случае если энергопринимающие устройства оборудованы почасовыми приборами учета электроэнергии (мощности), определяющими профиль нагрузки электрической энергии, потребитель может самостоятельно рассчитать число использования мощности (ЧЧИМ) на основании фактических значений годового электропотребления и мощности, подтвержденных показаниями приборов учета. Однако, Управление отмечает, что пункт 109 основных положений функционирования розничных рынков (Постановление Правительства РФ от 31.08.2006 № 530) приведен в редакции Постановления Правительства РФ от 31.12.2010 № 1242. в предыдущих редакциях, т. е. на момент возникновения разногласий при заключении нового договора энергоснабжения № 226 от 01.0.2010, пункт 109 Основных положений такого порядка определения ЧЧИМ не содержал. Таким образом, единственным нормативным документом, в котором содержался порядок определения числа часов использования мощности для потребителя, рассчитывающихся по одноставочному тарифу, с целью отнесения их к определенному диапазону годового числа часов использования мощности, на момент заключения договора энергоснабжения № 226 от 01.01.2010 являлись Методические указания по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке (Приказ ФСТ от 06.08.2004 № 20-э/2).

Также из письма ФСТ следует, что в случае если отсутствуют расчетные приборы учета, позволяющие фиксировать почасовые значения мощности, то Гарантирующий поставщик должен определить значение расчетной мощности потребителя, оплачивающего электроэнергию по одноставочному тарифу, дифференцированному в зависимости от числа часов использования мощности, согласно алгоритму, изложенному в пункте 69 Методических указаний.

Таким образом, по каждому потребителю в указанном суточном графике определяется нагрузка в отчетные часы утреннего и вечернего пика (максимума) ОЭС. В дальнейших расчетах используется один (утренний или вечерний) наибольший суммарный совмещенный максимум нагрузки рассматриваемой группы потребителей. Посредством деления суммарного годового электропотребления всех абонентов, вошедших в выборку, на их совмещенный максимум нагрузки определяется среднегодовое число часов использования

максимума нагрузки рассматриваемой группы потребителей.

В соответствии с Информационным письмом ФСТ России от 12.08.2005 № ДС-4928/14 (в редакции письма ФСТ РФ от 31.08.2007 № СН-5083/12) «Разъяснения к методическим указаниям»: под заявленной (расчетной) мощностью в Методических указаниях рассматривается мощность, величина которой определяется расчетным путем. Дана величина используется для потребителей, которые рассчитываются по одноставочному тарифу, и в договоре энергоснабжения с этими потребителями «заявленная мощность» не указывается. Максимумом нагрузки энергоустановки (группы энергоустановок) в соответствии с ГОСТ 19432-84 – является наибольшее значение нагрузки энергоустановки потребителя (группы энергоустановок) за установленный интервал времени (сутки, неделя, Месяц, год). Контрольные измерения значений передаваемой мощности и нагрузок проводятся всеми субъектами электроэнергетики не реже 2 раза в год – в 3-ю среду июня и декабря. Годовой совмещенный максимум графика электрической нагрузки ОЭС рассматривается как совокупность данных, полученных при замерах, произведенных в режимный день в декабре (3-я среда декабря).

Таким образом, для определения ЧЧИМ в целях отнесения потребителей, рассчитывающихся по одноставочному тарифу, дифференцированному в зависимости от числа часов использования мощности, с целью отнесения их к определенному диапазону годового числа часов использования мощности, используется либо мощность зафиксированная часовыми приборами учета электроэнергии (мощности), либо при отсутствии таких приборов, используется заявленная (расчетная) мощность, которая определяется Гарантирующим поставщиком в соответствии с пунктом 69 Методических указаний

Из указанного следует, что в случае отсутствия у потребителя почасового учета или не представлении данных о часовых расходах, ОАО «КЭС» для отнесения потребителя к определенному диапазону ЧЧИМ, должна была руководствоваться требованиями пункта 69 Методических указаний.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135 –ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон «О защите конкуренции») запрещаются действия хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, которые направлены на недопущение, ограничение или сохранение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов.

В рассматриваемом случае ОАО «КЭС» является гарантирующим поставщиком и осуществляет розничную продажу электрической энергии (без ее передачи и распределения) физическим и юридическим лицам.

В рамках рассмотрения дела антимонопольных органом проведено исследование розничного рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) на территории муниципального образования г. Мурманск, в границах ОАО «Мурманский морской торговый порт» (причал № 17), по результатам которого положение ОАО «КЭС» на розничном рынке купли - продажи (поставки) электрической энергии в географических границах ОАО «ММТП» - признанно доминирующим (аналитический отчет от 22.02.2011).

В силу своего доминирующего положения на рынке розничной продажи электрической энергии (без ее передачи и распределения) на территории ОАО «ММТП» ОАО «КЭС» обязано соблюдать запреты, установленные статьей 10 Закона «О защите конкуренции», в том числе, не допускать действий, которые имеют либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Исследовав представленные в материалы дела доказательства, заслушав доводы

лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о том, что закон о защите конкуренции содержит требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Рассматриваемая норма содержит конкретный перечень запрещенных действий (бездействий) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, каждое из которых представляет собой злоупотребление доминирующим положением, и результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

На основании ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Согласно пункту 64 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 № 20-э/2, одноставочный тариф покупки электроэнергии, поставляемой покупателям, рассчитывается исходя из ставок на электрическую энергию и мощность, и дифференцируется в зависимости от числа часов использования мощности (ЧЧИМ).

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10

Гражданского кодекса Российской Федерации,

статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Статьей 6 Федерального закона от 14.04.1995 №41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» определено, что тарифы на электроэнергию являются регулируемыми.

Оценив представленные в материалы дела доказательства, Комиссия приходит к выводу о том, что применение ОАО «КЭС» при расчете числа часов использования мощности коэффициента заполнения графика нагрузки потребителя, а также

определение числа часов использования мощности для конкретного потребителя ООО «МБТ», а не для группы потребителей, вошедших в выборку, противоречит положениям пункта 69 названных Методических указаний.

Так, пункт 69 Методических рекомендаций не предусматривает непосредственно в итоговом расчете для определения ЧЧИМ использования рассчитанного коэффициента заполнения графика нагрузки потребителя, который был применен ОАО «КЭС».

Учитывая, что применение приведенной ОАО «КЭС» методики расчета ЧЧИМ не основано на нормах действующего законодательства, им не приведены нормы права, предусматривающие необходимость использования примененных значений для расчета величины ЧЧИМ, то Комиссия приходит к выводу о не соответствии расчета величины ЧЧИМ положению п. 69 Методических указаний и, соответственно, о нарушении ОАО «КЭС», занимающим доминирующее положение, положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Изучив материалы дела № 9 и доводы участвующих в заседании лиц, руководствуясь подпунктом «а» пункта 3 части 1 статьи 23, статьей 41, пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктов 3.40, 3.41 Административного регламента ФАС по исполнению государственных функций по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ (в ред. Приказ ФАС РФ от 25.12.2007 № 447), Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «Колэнергосбыт» (место нахождения и почтовый адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна, 5) факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в определении числа часов использования мощности для конкретного потребителя ООО «Мурманский балкерный терминал», а не для группы потребителей, вошедших в выборку, и применении при расчете числа часов использования мощности коэффициента заполнения графика нагрузки потребителя, не предусмотренного для применения пунктом 69 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке (утвержденных Приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э/2)

2. Выдать ОАО «Колэнергосбыт» (место нахождения и почтовый адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна, 5) предписание - при обращении ООО «Мурманский балкерный терминал» для заключения договора энергоснабжения на период 2012-2013 годы осуществить расчет числа часов использования мощности для группы потребителей, в которую входит ООО «Мурманский балкерный терминал», в соответствии с пунктом 69 Методических указаний, и представить ООО «Мурманский балкерный терминал» расчет цены электроэнергии на 2012-2013 годы с учетом числа часов использования мощности, определенной в соответствии с пунктом 69 Методических указаний и другими нормативными правовыми актами. Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Председатель Комиссии: И. Н. Попова

Члены Комиссии: В. В. Воробьев, П. Г. Дворецкий, Е. А. Иванова

П Р Е Д П И С А Н И Е

о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции

30 сентября 2011 г. г. Мурманск

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении

антимонопольного законодательства в составе: исполняющего обязанности руководителя Управления Поповой И. Н., членов Комиссии: главного специалиста – эксперта отдела контроля органов власти Воробьева В. В., ведущего специалиста – эксперта отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Дворецкого П. Г., специалиста 1 разряда отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Ивановой Е. А., рассмотрев дело № 9, возбужденное по признакам нарушения ОАО «Колэнергосбыт» (место нахождения и почтовый адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна, 5) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в определении числа часов использования мощности для конкретного потребителя ООО «Мурманский балкерный терминал», а не для группы потребителей, вошедших в выборку, и применении при расчете числа часов использования мощности коэффициента заполнения графика нагрузки потребителя, не предусмотренного для применения Методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденными Приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э/2,

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

1. ОАО «Колэнергосбыт» (место нахождения и почтовый адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна, 5) при обращении ООО «Мурманский балкерный терминал» для заключения договора энергоснабжения на период 2012-2013 годы осуществить расчет числа часов использования мощности для группы потребителей, в которую входит ООО «Мурманский балкерный терминал», в соответствии с пунктом 69 Методических указаний, и представить ООО «Мурманский балкерный терминал» расчет цены электроэнергии на 2012-2013 годы с учетом числа часов использования мощности, определенной в соответствии с пунктом 69 Методических указаний и другими нормативными правовыми актами.
2. Проинформировать Мурманское УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок до 31.12.2011.

Председатель Комиссии: И. Н. Попова

Члены Комиссии: В. В. Воробьев, П. Г. Дворецкий, Е. А. Иванова

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

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 решение антимонопольного органа.