

РЕШЕНИЕ

14.05.2010 г.

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю за соблюдением установленного запрета на совмещение конкурентных и естественно-монопольных видов деятельности в электроэнергетике в составе:

председатель Комиссии — Шевченко В.И., руководитель управления;

члены Комиссии: Бутенко И.В., заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля монополистической деятельности, Бердникова Т.Н., главный специалист-эксперт отдела контроля монополистической деятельности.

в целях осуществления полномочий по контролю за выполнением хозяйствующими субъектами требований ст. 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования энергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной по Томской области поступило заявление ООО «Энергокомфорт». Единая Томская сбытовая компания (вх. № 696 от 15.02.2010 г.) о нарушении ООО «Горсети» ст. 6 Федерального закона от 26.03.2006 года № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее Закон № 36-ФЗ), в соответствии с которым юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям запрещается совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электроэнергии.

ООО «Горсети», в соответствии с п. 2 «Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг», утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, является сетевой организацией, которая оказывает услуги по передаче электрической энергии.

Оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих ООО «Горсети» на праве собственности или на праве аренды.

Хозяйствующие субъекты, не обеспечивающие выполнение установленных требований о разделении видов деятельности до 1 апреля 2006 года, подлежат принудительной реорганизации в форме разделения или выделения по решению уполномоченного Правительством Российской Федерации федерального органа исполнительной власти в установленный им срок в соответствии с законодательством Российской Федерации. Контроль за выполнением хозяйствующими субъектами требований статьи 6 Закона № 36-ФЗ осуществляет уполномоченный Правительством Российской Федерации федеральный орган исполнительной власти.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2006 № 355 установлено, что Федеральная антимонопольная служба является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля за выполнением хозяйствующими субъектами требований статьи 6 Закона № 36-ФЗ.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2006 № 628 утверждены Правила осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии.

На заседании комиссии, которое состоялось 12.05.2010 г. представители ООО «Горсети» пояснили следующее.

В рамках указанных правоотношений подлежат реализации утвержденные постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 Правила функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, согласно которым «субъектами розничных рынков» являются участники отношений по производству, передаче, купле-продаже и потреблению электрической энергии на розничных рынках, а также по оказанию услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей.

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (пункт 1 статьи 454 Гражданского кодекса РФ).

Двусторонний договор купли-продажи электрической энергии — соглашение, в соответствии с которым поставщик обязуется поставить покупателю электрическую энергию в определенном количестве и определенного качества, а покупатель обязуется принять и оплатить электрическую энергию на условиях заключенного в соответствии с правилами оптового рынка и основными положениями функционирования розничных рынков договора (статья 3 ФЗ «Об электроэнергетике»).

Процедура заключения, исполнения договоров купли-продажи у ООО «Горсети» отсутствует.

Согласно п. 3 ст. 32 Закона об электроэнергетике величина потерь электрической энергии, не учтенная в ценах на электрическую энергию, оплачивается сетевыми организациями, в сетях которые они возникли, в установленном правилами оптового и (или) розничных рынков порядке. При этом сетевые организации обязаны заключить в соответствии с указанными правилами договоры купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь в пределах не учтенной в ценах на электрическую энергию величины.

В силу пункта 120 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики «потери электрической энергии в электрических сетях, не учтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке, оплачиваются сетевыми организациями путем приобретения электрической энергии на розничном рынке у гарантирующего поставщика или энергосбытовой организации по регулируемым ценам (тарифам), определяемым в соответствии с утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов методическими указаниями, и свободным (нерегулируемым) ценам.

В соответствии с указанными требованиями действующего законодательства, ООО «Горсети» приобретает у гарантирующих поставщиков электрическую энергию в целях компенсации потерь, возникших при передаче электрической энергии по его сетям.

Изучив представленные как заявителем, так и ООО «Горсети» документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Запрет на совмещение естественно-монопольных и потенциально-конкурентных видов деятельности в электроэнергетике установлен статьей 6 Закона № 36-ФЗ.

Согласно указанной статье с 1 апреля 2006 г. юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям запрещается совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электроэнергии.

С даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группам лиц и аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электроэнергии.

Таким образом, запрещается совмещать деятельность по передаче электрической энергии и деятельность по купле-продаже электроэнергии.

Одновременно с пунктом 156 Правил розничных рынков применяются и положения пунктов 50, 51 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

Согласно пункту 51 Правил недискриминационного доступа сетевые организации обязаны оплачивать стоимость фактических потерь электрической энергии в электрических сетях определяется как разница между объемом электрической энергии, поставленной в электрическую сеть из других сетей или от производителей электрической энергии, потребленной энергопринимающими устройствами, присоединенными к этой сети, а также переданной в другие сетевые организации (п. 50 Правил недискриминационного доступа).

Таким образом, из системного толкования указанных положений Правил недискриминационного доступа следует, что фактические (реальные) потери электроэнергии, произошедшие при ее передаче сетевой организацией, последняя оплачивает сбытовой компании. Значит, сбытовая компания получает с сетевой плату за энергию, которая поступила в сеть сетевой компании и не дошла до точки поставки конечного потребителя. Это означает, что сбытовая организация в полном объеме получает плату за фактически отпущенную энергию: в той части, что была доставлена сетевой компанией до точки поставки конечного потребителя, - непосредственно с этого потребителя, а в той части, что была потеряна в сетях и оборудовании сетевой компании (не зафиксирована учетными приборами как вышедшая из сетей последней), - с сетевой компании в виде компенсации фактических потерь.

Такой порядок расчета за оставленную энергию обоснованно predeterminedил передачу сетевой организации права на получение платы за безучетное и бездоговорное потребление, поскольку в этих случаях энергия, переданная продавцом (сбытовой компанией) в сеть сетевой организации в качестве предоставленного для транспортировки товара и зафиксированная в точке сопряжения сетей сбытовой и сетевой компаний, на выходе из сетей сетевой организации не зафиксирована приборами учета абонента в качестве доставленной до конечного потребителя (ввиду ненадлежащего учета (безучетное потребление) или отсутствия такого учета в принципе вследствие незаключения договора купли-продажи (бездоговорное потребление)). Значит для отношений «сетевая компания — сбытовая компания» неучтенная на выходе из сети сетевой организации энергия является фактическими потерями согласно пункту 50 Правил недискриминационного доступа.

Положения пункта 156 Правил розничных рынков устанавливают источник покрытия убытков сетевой организации, возникающих в связи с подключением абонентов, не учитывающих должным образом объемы потребленной ими энергии, объемы потребления которых относятся на потери сетевой компании и, соответственно, оплачиваются последней в пользу сбытовой компании как фактические потери.

Согласно пунктам 160, 161 и 174 Правил розничных рынков в случае выявления фактов бездоговорного потребления электроэнергии, ограничение режима потребления вводится по инициативе сетевой организации (иного владельца объектов электросетевого хозяйства), к электрической сети которого технологически присоединено энергопринимающее устройство лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, с одновременным уведомлением о вводимом ограничении режима потребления гарантирующего поставщика.

Комиссией фактов уведомления ООО «Горсети» об ограничении потребления электрической энергии гарантирующего поставщика не установлено. Однако, при неисполнении ООО «Горсети» данного обязательства в натуре не повлечет за собой нарушения запрета, установленного статьей 6 Закона № 36-ФЗ, а лишь может служить основанием для предъявления гарантирующим поставщиком в суд требования о понуждении к исполнению такого обязательства.

По мнению заявителя, сетевой организацией производится в нарушение действующего законодательства РФ взыскание при выявлении фактов бездоговорного потребления электроэнергии размера сбытовой надбавки, установленной регулирующим органом в составе стоимости электрической энергии.

Однако, в рамках рассматриваемого вопроса имеет значение лишь установление наличия или отсутствия факта совмещения деятельности ООО «Горсети» по передаче электрической энергии и деятельности по купле-продаже электроэнергии, взыскание сетевой организацией сбытовой надбавки в составе стоимости электроэнергии, во-первых, не нашло своего подтверждения, во-вторых, не влияет на признание осуществления ООО «Горсети» деятельности по купле-продаже электроэнергии.

Методические рекомендации по разделению видов деятельности субъектами электроэнергетики, утв. Федеральной антимонопольной службой России, разработанные с целью методического обеспечения разделения естественно-монопольных и потенциально конкурентных видов деятельности субъектами электроэнергетики, содержат определение деятельности по купле-продаже электрической энергии, под которой следует понимать заключение и исполнение сделок по реализации произведенной или приобретенной электрической энергии как самостоятельного товара или в совокупности с услугами по передаче электроэнергии.

Таким образом, ООО «Горсети» не совмещает конкурентные и естественно-монопольные виды деятельности: деятельность по передаче электрической энергии и деятельность по купле-продаже электрической энергии, а следовательно не нарушает нормы статьи 6 Закона № 36-ФЗ.

На основании вышеизложенного, в действиях ООО «Горсети» нарушение норм статьи 6 Федерального закона от 26.03.2006 года № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее Закон № 36-ФЗ), в соответствии с которым юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям запрещается совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электроэнергии, отсутствует.

Р Е Ш И Л А:

1. Признать отсутствие факта совмещения ООО «Горсети» деятельности по передаче

электрической энергии с деятельностью по купле-продаже электроэнергии.

Председатель Комиссии

В.И. Шевченко

Члены Комиссии

И.В. Бутенко

Т.Н. Бердникова

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3 месяцев с даты его вынесения (п. 13 Правил осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2006 № 628)