

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № К 16/45-10

28.09.2016г.

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Полухин Д.А. - заместитель руководителя - начальник отдела
контроля за монополистической деятельностью.

Члены Комиссии:

Иванова Л.В. - заместитель начальника отдела контроля за
монополистической деятельностью;

Новожилова Т.Н. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля
за монополистической деятельностью;

Петрачук А.Ю. - специалист – эксперт отдела контроля за
монополистической деятельностью,

рассмотрев дело № К 16/45-10 по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Завод Тюменьремдормаш» (место нахождения: 625061, Тюменская область, город Тюмень, улица Производственная, дом 30, ОГРН 1027200836288, ИНН 7204005867) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей:

ООО «Экспроф» - Басова Сергея Николаевича (доверенность № 28/2016д от 06.09.2016г.), Матвиенко Вячеслава Владимировича (доверенность № 8/2016д от 01.01.2016г.);

ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» - Жирякова Станислава Анатольевича (доверенность № 01/1609 от 05.09.2016г.),
руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление ООО «Экспроф» на действия ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» (далее также ответчик), выразившиеся в нарушении порядка ценообразования при оказании услуг по передаче электрической энергии, а также незаконном отключении электрической энергии.

В ходе рассмотрения заявления были установлены признаки нарушения пункта 4 и пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» и Приказом Тюменского УФАС России № 135 от 13.07.2016г. было возбуждено дело № К 16/19-10 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ЗАО «Завод Тюменьремдормаш».

На рассмотрении дела 06.09.2016г. Комиссия по рассмотрению дела прекратила рассмотрение действий по отключению электрической энергии по пункту 4 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку данные действия ответчика подпадают под квалификацию статьи 9.21 Кодекса об административных правонарушениях РФ.

Согласно материалам дела установлено следующее. Между ООО «Экспроф» и ОАО «Тюменская энергосбытовая компания» (далее – ОАО «ТЭК») заключен договор энергоснабжения № 13128 от 01.07.2013г. Согласно пункту 2.1 договора ОАО «ТЭК» обязуется осуществлять продажу электрической энергии, а также путем заключения договоров с сетевыми организациями, к сети которых присоединены электроустановки ООО «Экспроф», обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а ООО «Экспроф» обязуется принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги. Пунктом 5.2 договора установлено, что стоимость электрической энергии (мощности), поставляемой покупателю по договору, определяется продавцом

как производство объема фактически поставленной за расчетный период электрической энергии (мощности), определенных в порядке, предусмотренном разделом 4 договора, и рассчитанного продавцом предельного уровня нерегулируемых цен для третьей ценовой категории.

Согласно приложению № 1 к договору центр питания ООО «Экспроф» ПС-110/10 Ремдормаш (яч._ЗРУ-10) ВЛ-10 Экспроф-1, Экспроф-2, точка поставки РУ-10 яч.7, яч.8, от сети сетевой организации ОАО «Тюменьэнерго» опосредованно через сети ЗАО «Завод Тюменьремдормаш».

Таким образом, ОАО «Тюменская энергосбытовая компания» осуществляет поставку электрической энергии потребителю ООО «Экспроф», а передачу электрической энергии осуществляет АО «Тюменьэнерго», в том числе опосредованно через сети ЗАО «Завод Тюменьремдормаш».

В свою очередь, между ООО «Экспроф» и ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 01 от 01.01.2011г. Согласно пункту 1.1 договора ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» обязуется оказывать ООО «Экспроф» услуги по передаче электрической энергии до точек присоединения, осуществлять контроль за количеством потребленной электроэнергии, а ООО «Экспроф» обязуется исполнять договорные обязательства надлежащим образом, оплачивать услуги ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» в порядке, установленном договором. Пунктом 1.2 договора граница балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности определяется Актом разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон, который является неотъемлемой частью настоящего договора. Согласно пункту 3.1 договора ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» обязуется обеспечить передачу электрической энергии до точек присоединения ООО «Экспроф» к электрическим сетям ЗАО «Завод Тюменьремдормаш». Согласно пункту 6.1 договора цена договора составляет 10% от стоимости потребленной электроэнергии в месяц, определенной по приборам учета. ООО «Экспроф» ежемесячно возмещает затраты ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» связанные с технологической передачей электроэнергии подстанцией ПС 110/10 кВ и потери в трансформаторах пропорционально потребленной электроэнергии. Пунктом 6.1.1 договора установлено, что процент участия, размер возмещения затрат ООО «Экспроф» стоимости ремонта электрооборудования, устранения последствий аварий рассчитывается ЗАО «Завод Тюменьремдормаш». Согласно пункту 2.1.10 договора ООО «Экспроф» обязуется принимать участие в капитальном ремонте основных трансформаторов, трансформаторов собственных нужд, выключателей ВМТ-110Б, разъединителей и ячеек КРУ-10 КВ Экспроф-1 и Экспроф-2, а также воздушных линий 110 кВ, принадлежащих ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» и ликвидации последствий аварий посредством возмещения затрат ЗАО «Завод Тюменьремдормаш». Пунктом 8.2 договора предусмотрена ежегодная пролонгация договора. Актом от 20.10.2009г. установлены границы балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон.

На основании вышеуказанного договора, ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» выставило счета-фактуры с указанием товара – услуги по передаче электроэнергии (активная по нерегулируемой цене) и применением каждый месяц различного тарифа за оказанные услуги. В материалах заявления имеются счета-фактуры, выставленные ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» за 2014,2015,2016гг., а также доказательства оплаты указанных счетов - фактур.

Также в материалах дела имеются договоры оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенные ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» с ООО «Тюмень-РегионСтрой» (договор № 603/248 от 01.06.2011г.), с ИП Хайрулин Р.Р. (договор № 2 от 01.01.2011г.). Согласно пунктам 6.1 данных договоров цена договора составляет 10% от стоимости потребленной электроэнергии заказчиком в месяц, определенной по приборам учета. Также по согласованию сторон заказчик дополнительно ежемесячно возмещает затраты исполнителя связанные с технологической передачей электроэнергии подстанцией ПС 110/10 кВ и потери в трансформаторах пропорционально потребленной электроэнергии. Согласно пункту 2.1.10 договора заказчик обязуется принимать участие в капитальном ремонте основных трансформаторов, трансформаторов собственных нужд, выключателей ВМТ-110Б, разъединителей и ячеек КРУ-10 КВ, а также воздушных линий 110 кВ, принадлежащих ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» и ликвидации последствий аварий посредством возмещения затрат ЗАО «Завод Тюменьремдормаш». В материалах дела содержатся счета-фактуры, выставленные ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» по данным договорам с указанием товара – услуги по передаче электроэнергии, в 2014, 2015, 2016 гг., а также доказательства оплаты указанных счетов-фактур.

ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» принадлежат на праве аренды (договор от 07.05.2010г. с ООО «Меганефть») трансформаторная подстанция и линия электропередачи высокого напряжения, с помощью которых ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» оказывает услуги по передаче электрической энергии ООО «Экспроф», ИП Хайрулин Р.Р., ООО «Тюмень-РегионСтрой».

Тюменским УФАС России был направлен запрос информации (исх.№ ИВ/4959 от 13.07.2016г.) в Региональную энергетическую комиссию Тюменской области, ХМАО-Югры, ЯНАО. Согласно информации, представленной на запрос, ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» за установлением тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии в Региональную энергетическую комиссию Тюменской области, ХМАО-Югры, ЯНАО не обращалось.

Согласно пункту 57 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утв. Приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 N 20-э/2, для расчета тарифов (цен) на услуги по передаче электрической энергии используются следующие материалы:

расчет технологического расхода электрической энергии (потерь) в электрических сетях ЭСО (региональные

электрические сети);

баланс электрической энергии по сетям ВН, СН1, СН1 и НН);

электрическая мощность по диапазонам напряжения ЭСО);

структура полезного отпуска электрической энергии (мощности) по группам потребителей ЭСО);

расчет суммы платы на услуги по организации функционирования и развитию ЕЭС России, оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, организации функционирования торговой системы оптового рынка электрической энергии (мощности), передаче электрической энергии по единой национальной (общероссийской) электрической сети);

смета расходов);

расчет расходов на оплату труда);

расчет амортизационных отчислений на восстановление основных производственных фондов);

расчет среднегодовой стоимости основных производственных фондов по линиям электропередачи и подстанциям);

калькуляция расходов, связанных с передачей электрической энергии);

расчет источников финансирования капитальных вложений);

справка о финансировании и освоении капитальных вложений в электросетевое строительство (передача электроэнергии);

расчет балансовой прибыли, принимаемой при установлении тарифов на передачу электрической энергии);

расчет платы за услуги по содержанию электрических сетей);

расчет ставки по оплате технологического расхода (потерь) электрической энергии на ее передачу по сетям);

экономически обоснованные тарифы на электрическую энергию (мощность) по группам потребителей);

расчет условных единиц для распределения общей необходимой валовой выручки на содержание электрических сетей по уровням напряжения);

бухгалтерская и статистическая отчетность на последнюю отчетную дату.

Сравнив составляющие платы за услуги по передаче электрической энергии, указанные в пунктах 6.1, 6.1.1, 2.1.10 договоров оказания услуг по передаче электрической энергии № 01 от 01.01.2011г., № 603/248 от 01.06.2011г., № 2 от 01.01.2011г. и составляющие тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии Комиссия установила, что указанные затраты ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» учитываются при установлении тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Исходя из вышеизложенного, ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» оказывало услуги по передаче электрической энергии трем хозяйствующим субъектам: ООО «Экспроф», ИП Хайрулин Р.Р., ООО «Тюмень-РегионСтрой» в отсутствие установленного регулирующим органом тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии и взимало плату за оказанные услуги по необоснованной цене.

В соответствии с частью 1.1. статьи 23.2 ФЗ «Об электроэнергетике» деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии осуществляется в условиях естественной монополии и регулируется в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) о естественных монополиях, настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.

Согласно ст.3 ФЗ «Об электроэнергетике» услуги по передаче электрической энергии - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, которые обеспечивают передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями и совершение которых может осуществляться с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом.

В соответствии с ч.4 статьи 23.1 ФЗ «Об электроэнергетике» цена на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям подлежит государственному регулированию.

Согласно абзацу 9 части 3 пункта 3 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утв. Постановлением Правительства РФ № 1178 от 29.12.2011г., в систему регулируемых цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность) входят: регулируемые цены (тарифы), предельные (минимальные и (или) максимальные) уровни цен (тарифов) на услуги, оказываемые на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности); цена (тариф) на услуги по передаче электрической энергии в целях расчетов с потребителями услуг (кроме сетевых организаций), расположенными на территории соответствующего субъекта Российской Федерации и принадлежащими к одной группе (категории) из числа тех,

по которым законодательством Российской Федерации предусмотрена дифференциация тарифов на электрическую энергию (мощность), независимо от того, к сетям какой сетевой организации они присоединены, если решением Правительства Российской Федерации не предусмотрено иное (далее - единый (котловой) тариф).

Согласно пункту 63 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утв. Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 N 1178, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной службой по тарифам, устанавливают на очередной финансовый год на розничном рынке:

цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, включая:

единые (котловые) тарифы;

тарифы взаиморасчетов между двумя сетевыми организациями;

цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии для сетевых организаций, созданных на базе сетевых хозяйств промышленных предприятий и иных организаций и оказывающих эти услуги таким организациям. Указанные цены (тарифы) применяются к сетевым организациям, соответствующим критериям, которые определены [Правилами](#) недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 года № 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. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Пункт 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861, устанавливает, что сетевые организации - 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 и осуществляют в установленном [порядке](#) технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, а также осуществляющие право заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам и иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

Таким образом, услуги по передаче электрической энергии являются регулируемым видом деятельности и для оказания данных услуг необходимо наличие утвержденного в установленном порядке тарифа.

Элементами ценообразования при расчете платы за услуги по передаче электрической энергии являются количество потребленной электрической энергии и утвержденный тариф.

Поскольку тариф на услуги по передаче электрической энергии потребителям ответчику утвержден не был, законные основания для получения платы от ООО «Экспроф», ИП Хайрулин Р.Р., ООО «Тюмень-РегионСтрой» у ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» отсутствовали.

Согласно части 1 статьи 4 ФЗ «О естественных монополиях» к сфере деятельности субъектов естественных монополий относятся услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии с ч.5 ст.5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

По результатам проведенного в ходе рассмотрения дела анализа состояния конкуренции на рынке услуг по передаче электрической энергии составлен краткий аналитический отчет об исследовании товарного рынка от 19.08.2016г., согласно которому ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» в период с 01.01.2013г. по 31.07.2016г. оказывало услуги по передаче электрической энергии в границах принадлежавших Обществу на праве аренды сетей, расположенных на территории г.Тюмень, осуществляло деятельность, находясь в условиях естественной монополии, соответственно занимало на данном товарном рынке доминирующее положение.

Следовательно, на действия (бездействие) ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» распространяются запреты,

установленные статьей 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» злоупотребило своим доминирующим положением путем оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям в отсутствие утвержденного в установленном порядке тарифа и взимания платы за оказанные услуги по самостоятельно установленной цене. Данные действия являются нарушением порядка ценообразования при оказании услуг по передаче электрической энергии.

Результатом действий ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» явилось или могло явиться ущемление интересов ООО «Экспроф», ИП Хайрулин Р.Р., ООО «Тюмень-РегионСтрой».

Исходя из вышеизложенного, ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» нарушило установленный нормативно-правовыми актами порядок ценообразования при оказании услуг по передаче электрической энергии потребителям.

Представитель ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» в обоснование правомерности действий общества указывает на то, что: 1) отсутствует акт разграничения границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с ООО «Экспроф»; 2) фактически общество не оказывает услуги по передаче электрической энергии, а лишь возмещает затраты на содержание трансформаторной подстанции; 3) общество может заключать договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законодательством, и в данном случае действует принцип свободы договора; 4) бремя содержания трансформаторной подстанции было распределено пропорционально объему потребленной электрической энергии между потребителями; 5) отсутствуют доказательства оплаты услуг по передаче электрической энергии.

Данные доводы Комиссия считает необоснованными в силу следующего.

1. Материалы дела содержат акт разграничения границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» и ООО «Экспроф» от 20.10.2009г. Кроме того, согласно пунктам 1.2 договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «Тюмень-РегионСтрой», ИП Хайрулин Р.Р., с данными хозяйствующими субъектами также составлены акты разграничения границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон.

2. Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии только после установления тарифа. Следовательно, для оказания услуг на возмездной основе общество должно было утвердить тариф, а не взимать плату с потребителей по самостоятельно установленной цене в отсутствие законных оснований для ее получения. Согласно статье 424 Гражданского кодекса 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** и (или) органами местного самоуправления.

3. В соответствии с частью 4 статьи 421 Гражданского кодекса РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Согласно статье 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

4. Собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором (ст.210 Гражданского кодекса РФ). В данном случае, поскольку затраты на содержание трансформаторной подстанции учитываются в тарифе на оказание услуг по передаче электрической энергии, распределение расходов между потребителями услуг по передаче электрической энергии незаконно.

5. Материалы дела содержат доказательства оплаты услуг по передаче электрической энергии.

Представитель ООО «Экспроф» на заседании Комиссии пояснил, что действия ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» незаконны и выставление платы в размере 10% от потребленной электроэнергии неправомерно.

Изложенные обстоятельства дела в совокупности с имеющимися в материалах дела доказательствами указывают на наличие в действиях ЗАО «Завод Тюменьремдормаш» нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Председатель
комиссии

Д.А.Полухин

Л.В.Иванова

Члены
комиссии:

Т.Н.Новожилова

А.Ю.Петрачук