

## Решение по делу 08-17-135/2016

### о нарушении антимонопольного законодательства

- часть оглашена 08.06.2017 г. г. Элиста  
Изготовлено в полном объеме 23.06.2017 г.

Комиссия Калмыцкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии - Н. – заместитель руководителя Калмыцкого УФАС России;

Б. – член комиссии, государственный инспектор Калмыцкого УФАС России;

Д. – член комиссии, старший государственный инспектор Калмыцкого УФАС России;

рассмотрев дело № 08-17-135/2016, возбужденное по признакам нарушения акционерным обществом «Южная межрегиональная энергетическая компания» (далее Общество) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

представителей ответчика АО «ЮМЭК» С. (доверенность №05 от 01.1.2017 г.),

в отсутствие представителей ООО «МагнитЭнерго»

#### УСТАНОВИЛА:

В Калмыцкое УФАС России поступило обращение ООО «МагнитЭнерго» на действия АО «ЮМЭК» по включению объема электрической энергии, поставленной в июле 2015 года, в объем электрической энергии, поставленной в августе 2015 года, а также в определении стоимости электрической энергии, поставленной в июле 2015 года, по ценам августа 2015 года, в размере, превышающем предельный уровень нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) за июль 2015 года.

Рассмотрев обращение, а также представленные пояснения АО «ЮМЭК» прихожу к следующему.

ООО «МагнитЭнерго» является энергосбытовой организацией, осуществляющей свою уставную деятельность путем заключения отдельных договоров купли-продажи (поставки) и оказания услуг по передаче электрической энергии (мощности) для дальнейшей ее реализации по заключенным договорам энергоснабжения потребителям, в том числе АО «Тандер».

АО «ЮМЭК» являлся на тот момент гарантирующим поставщиком в границах города Элиста РК

Между ООО «МагнитЭнерго» и Гарантирующим поставщиком заключен договор купли-продажи электрической энергии (мощности) от 31.08.2015 г. №0850001962.

Согласно пункту 7.1 договора №0850001962 расчетный период составляет один календарный месяц. Объем поставленной электрической энергии по договору и ее стоимость определяются в рамках каждого календарного месяца.

Пунктом 10.1 договора №0850001962 определено начало исполнения обязательств по договору (поставка электрической энергии) с 01 июля 2015 года.

Между тем, Гарантирующий поставщик включил объем электрической энергии, поставленной в июле 2015 года, в объем электрической энергии, поставленной в августе 2015 года, а также определил стоимость электрической энергии, поставленной в июле 2015 года, по ценам августа 2015 года, в размере превышающем предельный уровень нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) за июль 2015 года.

ООО «МагнитЭнерго» считает эти действия злоупотреблением доминирующим положением и просит возбудить в отношении АО «ЮМЭК» дело о нарушении антимонопольного законодательства.

АО «ЮМЭК» объясняет свои действия следующим образом.

28.07.2015 года ООО «МагнитЭнерго» обратилось в АО «ЮМЭК» с письмом о заключении договора купли-продажи электрической энергии со сроком начала его действия с 01.07.2015 г.

31.08.2015 г. между ООО «МагнитЭнерго» и АО «ЮМЭК» был заключен договор купли-продажи электрической энергии №0850001962 (с учетом протокола разногласий) со сроком начала действия с 01.07.2015 г.

С учетом статей 433, 435 и 438 Гражданского кодекса РФ АО «ЮМЭК» и ООО «МагнитЭнерго» приняли на себя права и обязанности, предусмотренные в рамках договора №0850001962, с 31.08.2015 г.

Стороны в договоре определили началом действия договора с 01.07.2015 года.

Как следует из пункта 4.5 вышеуказанного договора (в редакции протокола разногласий от 31.08.2015 г.) стороны определили, что снятие показаний расчетных приборов учета производится Потребителем ежемесячно по состоянию на 30 (31)-е число 24 часов 00 минут текущего расчетного месяца, и до окончания 2-го числа месяца, следующего за расчетным, эти сведения передаются Гарантирующему поставщику.

В соответствии с пунктом 79 Основных положений функционирования розничных рынков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. №442 (далее Основные положения), расчетным периодом для осуществления расчетов потребителей (покупателей) с гарантирующими поставщиками является 1 месяц.

Согласно пункта 44 Основных положений определение объема покупки электрической энергии (мощности), поставленной гарантирующим поставщиком в точках поставки по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) за расчетный период, осуществляется на основании данных об объемах потребления электрической энергии (мощности), определенных в соответствии с разделом X настоящего документа с использованием приборов учета или расчетных способов.

В течении расчетного периода подлежит определению объем обязательств покупателя электрической энергии перед гарантирующим поставщиком.

ООО «МагнитЭнерго» данные об объемах потребления электрической энергии в адрес АО «ЮМЭК» предоставило в расчетном периоде – август 2015 года.

Из пункта 27 Основных положений следует, что законное потребление электрической энергии (для юридических лиц) осуществляется только на

основании договора энергоснабжения либо купли-продажи электрической энергии, заключенного с гарантирующим поставщиком либо с энергоснабжающей организацией.

Таким образом, все права и обязанности гарантирующего поставщика и покупателя в части энергоснабжения возникают только лишь с даты заключения соответствующего договора.

В соответствии с пунктом 163 Основных положений покупатель, имеющий договор купли-продажи электрической энергии, если иное не определено в договоре, передает информацию о показаниях расчетных приборов учета гарантирующему поставщику в сроки и в порядке, которые указаны в пункте 161 Основных положений, то есть до окончания 1-го числа месяца, следующего за расчетным периодом.

Однако, в июле 2015 года договор купли-продажи электрической энергии между АО «ЮМЭК» и ООО «МагнитЭнерго» не был заключен. Следовательно, соответствующие обязанности по передаче и принятию данных приборов учета электрической энергии за июль 2015 г. у ООО «МагнитЭнерго» и АО «ЮМЭК» отсутствовали.

Указание в договоре купли-продажи электроэнергии на срок начала действия договора с 01.07.2015 г. дает ООО «МагнитЭнерго» лишь законное право на ее реализацию своим потребителям.

Между тем, АО «ЮМЭК» не учтено следующее

В акте приема-передачи электроэнергии (мощности) от 31.08.2015 г. №00000003492/01 (с учетом корректировки от 30.06.2016 г.) Гарантирующий поставщик указал, что в августе 2015 г. поставлена электрическая энергия в количестве 250 368 кВт.ч. (= 165 718 кВт.ч. по уровню напряжения СН2+84650 кВт.ч. по уровню напряжения НН).

Фактически поставлено электроэнергии (мощности):

- 127 697 кВт.ч. электрической энергии в июле 2015 года (=84 474 кВт.ч. по уровню напряжения СН2+43 223 кВт.ч. по уровню напряжения НН);

- 122 671 кВт.ч. электрической энергии в августе 2015 года (=81 244 кВт.ч. по уровню напряжения СН2+41 427 кВт.ч. по уровню напряжения НН).

Акт разногласий от 31.08.2015 г. к акту приема-передачи электроэнергии (мощности), составленный Покупателем, оставлен Гарантирующим поставщиком без подписания.

Между тем, объемы электрической энергии, поставленной в июле и августе 2015 года по данным Покупателя, подтверждаются актами об оказании услуг по передаче электрической энергии, подписанными с сетевой организацией – ОАО «Калмыцкая Энергетическая Компания».

ООО «МагнитЭнерго» и ОАО «КалмЭнергоКом» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии от 25.12.2012 г. (далее – договор от 25.12.2012 г.).

Актом от 31.07.2015 г. №1173 по договору от 25.12.2012 г. подтверждается оказание услуг по передаче электрической энергии в июле 2015 г. в количестве 127,697 МВт.ч. электрической энергии.

Актом от 31.08.2015 г. №1455 по договору от 25.12.2012 г. подтверждается оказание услуг по передаче электрической энергии в августе 2015 г. в количестве 122,671 МВт.ч. электрической энергии.

Цена электрической энергии в спорный период:

- за июль 2015 г. составляла 2,14716 руб./кВт.ч. без НДС;

- за август 2015 года составляла 2,57637 руб./кВт.ч. без НДС (с учетом корректировочного счет-фактуры от 25.02.2016 г. №00000012392/01).

Согласно части 1 статьи 40 ФЗ от 26.03.2003 г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике» гарантирующие поставщики определяют нерегулируемые цены на электрическую энергию (мощность) и их предельные уровни и доводят их до сведения потребителей в порядке, установленном основными положениями функционирования розничных рынков.

Согласно пункту 86 Основных положений предельные уровни нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) рассчитываются Гарантирующим поставщиком за соответствующий расчетный период.

В соответствии с пунктом 88 Основных положений Гарантирующий поставщик публикует на своем сайте в сети «Интернет» не позднее 15 дней со дня окончания расчетного периода составляющие расчета средневзвешенных нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), используемых для расчета предельного уровня нерегулируемых цен для первой ценовой категории, по форме в соответствии с Правилами определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность).

На территориях субъектов РФ, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, электрическая энергия (мощность) продается Гарантирующими поставщиками за исключением продажи электрической энергии (мощности) населению и приравненным к нему категориям потребителей, по нерегулируемым ценам в рамках предельных уровней нерегулируемых цен, определяемых и применяемых в соответствии с настоящим документом (пункт 5 Основных положений).

Согласно пункту 6.2 договора №0850001962 продажа электрической энергии и мощности по настоящему договору осуществляется для каждой в отдельности точки поставки и (или) совокупности точек поставки, принадлежащих одному потребителю в единых границах балансовой принадлежности по нерегулируемым ценам не выше предельных уровней нерегулируемых цен.

Согласно пункту 6.3 договора №0850001962 предельные уровни нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) рассчитываются Гарантирующим поставщиком за соответствующий расчетный период.

Стоимость электрической энергии, поставленной в июле 2015 года, должна быть рассчитана по цене июля 2015 года, которая составляет 2,14716 руб. /кВт.ч.

Между тем, Гарантирующий поставщик определил стоимость электрической энергии, поставленной в июле 2015 года, по цене августа 2015 года, которая составляет 2,57637 руб./кВт.ч.

Использованная Гарантирующим поставщиком для расчета стоимости электрической энергии, поставленной в июле 2015 года, цена в размере 2,57637 руб./кВт.ч. превышает предельный уровень нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) за июль 2015 года, который определен Гарантирующим поставщиком в размере 2,14716 руб. /кВт.ч.

Указанные действия АО «ЮМЭК» по определению стоимости электрической энергии, поставленной в июле 2015 года, по цене, рассчитанной для августа 2015 года, нарушают пп. 5 и 86 Основных положений.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 ФЗ 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 следующие действия (бездействие):

10) нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования

АО «ЮМЭК» являлось на момент совершения указанных действий гарантирующим поставщиком в границах города Элисты Республики Калмыкия и имеет признаки наличия доминирующего положения на розничном рынке электроэнергии в г. Элиста Республики Калмыкия.

Согласно п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «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 следующие действия (бездействие) 10) нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В соответствии с аналитическим отчетом №30 от 13 марта 2017 г. по результатам проведения анализа состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) в 2015 году на территории города Элисты Республики Калмыкия в период с 01.01.2015 г. по 31.12.2015 г. АО «ЮМЭК» является хозяйствующим субъектом, имеющим доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) в границах города Элисты, определенной (установленной) в пределах территории соответствующей границам балансовой принадлежности электрических сетей, принадлежащих ОАО «Калмыцкая Энергетическая Компания».

Учитывая вышеизложенное, Комиссией 16.05.2017 г. было вынесено заключение об обстоятельствах дела №08-17-135/2016, согласно которому действия АО «ЮМЭК» по определению стоимости электрической энергии, поставленной по договору купли-продажи от 31.08.2015 г. №0850001962 с ООО «МагнитЭнерго» в июле 2015 года, по цене, рассчитанной для августа 2015 года, которая превышает предельный уровень нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) за июль 2015 года, содержат признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Получив Заключение об обстоятельствах дела №08-17-135/2016 АО «ЮМЭК» заявило ходатайство о прекращении производства по делу №08-17-135/2016 в связи с тем, что Определением Арбитражного суда Ставропольского края от 18.05.2017 г. по делу №А63-7289/2017 принято к производству исковое заявление ООО «МагнитЭнерго» к АО «ЮМЭК» о взыскании переплаты по договору купли-продажи электрической энергии №0850001962 от 31.08.2015 г., приложив копию указанного определения.

Рассмотрев ходатайство, Комиссия приняла решение об отсутствии оснований

для прекращения дела в связи со следующим.

В соответствии с части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае: 1) отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии); 2) ликвидации юридического лица – единственного ответчика по делу; 3) смерти физического лица – единственного ответчика по делу; 4) наличия вступившего в законную силу решения антимонопольного органа об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства в отношении рассматриваемых комиссии действий (бездействия); 5) истечения срока давности, предусмотренного статьей 41.1 настоящего Федерального закона.

Ни об одном из предусмотренных законом случаев, влекущих безусловное прекращение рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, в ходатайстве АО «ЮМЭК» не сообщило.

Между тем, частью 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что Комиссия (антимонопольного органа) может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок: 1) рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Таких обстоятельств из приложенного к ходатайству из определения Арбитражного суда установить не удалось.

При таких обстоятельствах, Акционерное общество «Южная межрегиональная энергетическая компания» определивший стоимость электрической энергии, поставленной по договору купли-продажи от 31.08.2015 г. №0850001962 с ООО «МагнитЭнерго» в июле 2015 года, по цене, рассчитанной для августа 2015 года, которая превышает предельный уровень нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) за июль 2015 года, признается нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать Акционерное общество «Южная межрегиональная энергетическая компания» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», то есть злоупотребившим доминирующим положением путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования а именно: определения стоимости электрической энергии, поставленной по договору купли-продажи от 31.08.2015 г. №0850001962 с ООО «МагнитЭнерго» в июле 2015 года, по цене, рассчитанной для августа 2015 года, которая превышает предельный уровень нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) за июль 2015 года
2. Выдать предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

В соответствии со ст. 52 ФЗ от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Решение может быть обжаловано Арбитражном суде в течение трёх месяцев со дня его принятия. Решение территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа