

07 августа 2009 г. да
г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии - **Ю.Н. Гребнев**, заместитель руководителя управления;

члены комиссии:

- **Р.Ю. Довгаль**, главный специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий;
- **И.В. Рябухина**, главный государственный инспектор отдела контроля естественных монополий,

с участием:

- Горшонкова М.В. - представителя ООО «Химмашэкспорт» (Доверенность от 30.06.2009 №б/н), -

рассмотрев дело **№39-ФАС52-ТР-10-03/02-09** по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Химмашэкспорт» (606000, Нижегородская область, город Дзержинск, улица Науки, дом 1, ИНН5249080701) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление общества с ограниченной ответственностью производственно-коммерческая фирма «Нижегородский купец» (далее – ООО ПКФ «Нижегородский купец», заявитель), содержащее жалобу на действия общества с ограниченной ответственностью «Химмашэкспорт» (далее – ООО «Химмашэкспорт», ответчик), выразившиеся в прекращении подачи электрической энергии, а также нарушении порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.

По результатам рассмотрения заявления Нижегородским УФАС России принято решение о возбуждении в отношении ООО «Химмашэкспорт» дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», о чем на основании части 4 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) Управлением издан приказ от 12.02.2009 №30.

Заявитель, надлежащим образом извещенный о времени и месте рассмотрения дела, на заседание комиссии не явился. Комиссия, изучив материалы дела, установила следующие фактические обстоятельства.

ООО «Химмашэкспорт» на праве собственности принадлежат комплектная трансформаторная подстанция (свидетельство о государственной регистрации от 29.12.2006) и центральный распределительный пункт (свидетельство о государственной регистрации от 29.12.2006), к которым технологически присоединены энергопринимающие устройства 11 «абонентов» ООО «Химмашэкспорт», в том числе энергопринимающие устройства ООО ПКФ «Нижегородский купец».

Между ООО «Химмашэкспорт» и ООО ПКФ «Нижегородский купец» заключен договор на передачу электроэнергии от 01.05.2006 № 1105000/5 (далее также – Договор). Предметом данного договора является передача «абонентом» (ООО «Химмашэкспорт») электрической энергии и мощности от «энергоснабжающей организации» (ОАО «Нижегородская сбытовая компания») «субабоненту» (ООО ПКФ «Нижегородский купец») и оказание услуг (пункт 1.1 Договора).

В соответствии с пунктом 2.3 Договора «абонент» обязуется оплачивать потребленную электрическую энергию и мощность и оказываемые ему услуги. Согласно пункту 2.3 приложения №7 к Договору стоимость услуг в месяц составляет 25% от стоимости фактической потребленной электроэнергии.

На основании Договора ООО «Химмашэкспорт» выставляло в адрес ООО ПКФ «Нижегородский купец» счета на оплату электрической энергии и услуг, предусмотренных Договором.

Согласно пункту 3 приложения №7 к Договору при нарушении условий оплаты, а именно – срока окончательной оплаты (до 03 числа месяца, следующего за расчетным, за фактически принятое количество электрической энергии) – ООО «Химмашэкспорт» прекращает передачу электроэнергии с предварительным уведомлением абонента не менее чем за 24 часа. Как следует из заявления ООО ПКФ «Нижегородский купец», а также пояснений ООО «Химмашэкспорт» (письмо от 10.12.2008 №33), на энергопринимающие устройства объекта заявителя вводилось временное ограничение режима потребления электрической энергии с 10.11.2008 (с 11 часов 00 минут) по 11.11.2008 (до 17 часов 00 минут).

На заседании комиссии представители ответчика факт нарушения антимонопольного законодательства путем необоснованного прекращения подачи электрической энергии, а также вменемого нарушения установленного порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии не признали, производство по делу просили прекратить.

Проверив обоснованность доводов, содержащихся в заявлении, устных выступлениях присутствующих на заседании комиссии представителей ответчика, изучив материалы дела, комиссия приходит к следующему.

I. В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования (пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Как установлено в ходе рассмотрения документов ООО «Химмашэкспорт», данное общество является собственником объектов электросетевого хозяйства, оказывающим услуги по передаче электрической энергии лицам, энергопринимающие устройства объектов которых технологически присоединены к электрическим сетям ООО «Химмашэкспорт».

Услуги по передаче электрической энергии относятся к естественно-монопольному виду деятельности (статья 4 Федерального закона «О естественных монополиях»).

На основании части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Химмашэкспорт» как субъект естественной монополии занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, географическими границами которого является территория, охваченная присоединенными электрическими сетями данного общества.

Таким образом, действия ООО «Химмашэкспорт» могут являться предметом оценки антимонопольного органа на соответствие требованиям части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

II. В соответствии со статьей 6 Федерального закона «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» от 14.04.1995 №41-ФЗ, пунктом 65 «Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 №109, тарифы на услуги по передаче электрической энергии подлежат государственному регулированию.

Согласно пункту 3.1.1 «Положения о региональной службе по тарифам Нижегородской области», утвержденного постановлением Правительства Нижегородской области от 15.05.2006 №171, в Нижегородской области установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии осуществляет региональная служба по тарифам Нижегородской области.

Расчет тарифов на услуги по передаче электрической энергии осуществляется вышеуказанным органом в соответствии с Методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденными приказом ФСТ РФ от 18.02.2005 №СН-570/14 (далее также – Методические указания).

В соответствии с пунктом 43 Методических указаний расчет тарифа на услуги по передаче электрической энергии по региональным электрическим сетям 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.

Как указано ранее, в соответствии с пунктом 2.3 Договора ООО ПКФ «Нижегородский купец» обязуется оплачивать оказанные ООО «Химмашэкспорт» услуги в порядке, установленном в приложении №7 к Договору. В соответствии с приложением №7 к Договору «стоимость услуг в месяц составляет 25% стоимости фактической потребленной электроэнергии».

Ежемесячно «субабоненту» оказываются следующие услуги (пункт 2.2 Договора):

предоставление права пользования энергосетями, принадлежащими «абоненту» (ООО «Химмашэкспорт»); организация расчетов между «субабонентом» и «энергоснабжающей организацией» (ОАО «Нижегородская бытовая компания»);

осуществление технического обслуживания сетей «субабонента» до границ эксплуатационной ответственности и балансовой принадлежности сторон.

Письмом от 16.12.2008 №34, направленным ООО «Химмашэкспорт» в адрес Нижегородского УФАС России, общество пояснило, что стоимость услуг формируется из цен на электроэнергию, фонда заработной платы, стоимости основных и вспомогательных материалов на техническое обслуживание и профилактический ремонт подстанций, принадлежащих

ООО «Химмашэкспорт», на которые обществом (согласно письму от 16.12.2008 №34) «за последние 2 года (2007-2008)» ответчиком понесены затраты на ремонт оборудования и замену кабеля».

Как следует из имеющихся в материалах дела документов, решение Правления региональной службы по тарифам Нижегородской области об установлении тарифа на передачу электрической энергии по сетям ООО «Химмашэкспорт» отсутствует.

Таким образом, ООО ПКФ «Нижегородский купец» оплачивало счета за техническое обслуживание сетей, а именно – пользование и содержание объектов электросетевого хозяйства ООО «Химмашэкспорт», через которые осуществляется передача электрической энергии до энергопринимающих устройств заявителя, а фактически – счета за оказанные услуги по передаче электрической энергии до своих объектов по тарифу, не установленному уполномоченным регулирующим органом. В материалах дела также имеются аналогичные типовые договоры на «техническое обслуживание сетей» (фактически, на оказание услуг по передаче электрической энергии), заключенные ООО «Химмашэкспорт» (в том числе в 2009 году) с 10 абонентами. К числу абонентов отнесены следующие хозяйствующие субъекты: МУП «Экспресс», ООО «Норма-Ершов», ООО «Новые оконные технологии», ЗАО «Биохимпласт», ООО «Химсинтез», ООО «НИИК», ООО «Элехром», ОАО «ДВП»,

ООО «Технопласт» и ЗАО «Надежная марка» (приложение №2 договора от 01.05.2006, заключенного между ООО «Химмашэкспорт» и ОАО «Нижегородская бытовая компания»).

Осуществление ООО «Химмашэкспорт» регулируемого вида деятельности в отсутствие установленных уполномоченным органом цен (тарифов) и применение при расчетах с потребителем самостоятельно установленного тарифа на услуги по передаче электрической энергии является нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Указанные обстоятельства являются основанием для выдачи ООО «Химмашэкспорт» предписания об устранении названного нарушения антимонопольного законодательства.

III. В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращения или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами (пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 161 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530, ограничение режима потребления может вводиться в следующих случаях:

- а) неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, если такое условие предусмотрено соответствующим договором с потребителем;
- б) прекращение обязательств сторон по договору, на основании которого осуществляется энергоснабжение потребителя,

- поставка электрической энергии и (или) оказание услуг по передаче электрической энергии потребителю;
- в) выявление фактов бездоговорного потребления электрической энергии или безучетного потребления электрической энергии;
- г) выявление неудовлетворительного состояния энергетических установок (энергопринимающих устройств) потребителя, удостоверенного органом государственного энергетического надзора, которое угрожает аварией или создает угрозу жизни и здоровью людей;
- д) возникновение (угроза возникновения) аварийных электроэнергетических режимов;
- е) возникновение вне регламентных отключений;
- ж) наличие обращения потребителя.

Анализ взаиморасчетов между ООО «Химмашэкспорт» и ООО ПКФ «Нижегородский купец» за период с 01.09.2008 по 10.11.2008 свидетельствует о том, что в рассматриваемом случае основанием для введения ограничения подачи электрической энергии явилось ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, если такое условие предусмотрено соответствующим договором с потребителем. По состоянию на 04 ноября 2008 года задолженность ООО ПКФ «Нижегородский купец» перед ООО «Химмашэкспорт» за фактически принятое количество электрической энергии за расчетный месяц, октябрь 2008 года, составила 47 506 рублей 78 копеек. В соответствии с пунктами 1.2 и 3 приложения №7 к Договору неисполнение до 03 числа месяца, следующего за расчетным, обязательств по оплате фактически принятого количества электрической энергии является основанием для введения ограничения режима потребления на объекты заявителя. Следовательно, у ООО «Химмашэкспорт» имелись основания для введения в установленном порядке ограничения режима потребления электрической энергии в отношении ООО ПКФ «Нижегородский купец».

Таким образом, в действиях ООО «Химмашэкспорт», выразившихся в прекращении подачи электрической энергии, отсутствует нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в указанной части.

С учетом вышеизложенного, комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать ООО «Химмашэкспорт»(606000, Нижегородская область, город Дзержинск, улица Науки, дом 1, ИНН5249080701) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.

2. Выдать ООО «Химмашэкспорт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, для чего в срок **до 01 октября 2009 года** направить в регулирующий орган, уполномоченный в соответствии с действующим законодательством на утверждение (установление) тарифов на услуги по передаче электрической энергии, заявление на утверждение тарифов на услуги по передаче электрической энергии для данного общества с приложением предусмотренных нормативными правовыми актами документов и информации, необходимых для утверждения указанных тарифов, **либо** выполнить требования пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861, в части обеспечения безвозмездного перетока электрической энергии до энергопринимающих устройств лиц, имеющих технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства ООО «Химмашэкспорт».

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии:

Р.Ю. Довгаль

И.В. Рябухина