

РЕШЕНИЕ № 29-ФАС22-АМ/10-15

Резолютивная часть Решения оглашена 27.10.2015 г.

В полном объеме Решение изготовлено 11.11.2015 г.
Барнаул

г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело № 29-ФАС22-АМ/10-15 по признакам нарушения АО "Барнаульская горэлектросеть" (659015, г. Барнаул, ул. Деповская, 19) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В управление ФАС по Алтайскому краю поступило на рассмотрение заявление ООО «Тип-Топ» (вх. № 1510643 от 01.09.2015 г.) по поводу законности и обоснованности действий АО "Барнаульская горэлектросеть", выразившихся в применении гарантирующим поставщиком в период с декабря 2014 г. по июнь 2015 г. при расчете платы за электрическую энергию ООО "Тип-Топ" сбытовой надбавки для категории "прочие потребители" с максимальной мощностью до 150 кВт, вместо сбытовой надбавки для категории "прочие потребители" с максимальной мощностью от 150 кВт до 670 кВт, а также тарифа на передачу электрической энергии, установленного для уровня напряжения НН.

Как следует из заявления и представленных документов, между АО «Барнаульская горэлектросеть» (ЭСО) и ООО "Тип-Топ" заключен договор энергоснабжения от 16.12.2014 №10310, в соответствии с которым ЭСО обязуется осуществлять продажу электрической энергии, а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а абонент обязуется принимать и оплачивать приобретаемую электроэнергию и оказанные услуги.

Из акта технологического присоединения энергопринимающих устройств ООО «Тип-Топ» к электрическим сетям ООО «Барнаульская сетевая компания» № 03-03.14.1050 от 06.08.2014 г. следует, что величина максимальной мощности энергопринимающих устройств ООО «Тип-Топ» составляет 550 кВт.

Актом разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон №03-02.14.1050 от 06.08.2014 г. граница балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности устанавливается: в ВРУ-1 «Идеал-2» и ВРУ-2 «Идеал-2» на наконечниках электрических кабелей отходящих от РУ-0,4 кВ ТП-1290.

В приложении №1 к договору от 16.12.2014 №10310 стороны согласовали точки поставки и низкий уровень напряжения (НН).

Из представленных счетов-фактур за декабрь 2014 г.- июнь 2015 г. следует, что АО «Барнаульская горэлектросеть» предъявляло к оплате ООО «Тип-Топ» стоимость электрической энергии с учетом сбытовой надбавки для категории потребителей с максимальной мощностью энергопринимающих устройств до 150 кВт и с учетом одноставочного тарифа на услуги по передаче электрической энергии для уровня напряжения НН.

На заседании Комиссии по рассмотрению данного дела, представители ООО «Тип-Топ» полностью поддержали доводы, изложенные в заявлении.

Представитель АО «Барнаульская горэлектросеть» пояснил, что между АО «Барнаульская горэлектросеть» (ЭСО) и ООО «Тип-Топ» заключен договор энергоснабжения от 16.12.2014 №10310. В Приложении №1 к договору энергоснабжения №10310 от 16.12.2014 г., стороны определили, что документом на технологическое присоединение является акт технологического присоединения № 03-03.14.1050 от 06.08.2014 г., в связи с чем, граница раздела балансовой принадлежности электроустановок и ответственность между ЭСО и абонентом устанавливается: в ВРУ-1 «Идеал-2» ВРУ-2 «Идеал-2» на конечниках электрических кабелей, отходящих от РУ – 0,4 кВ ТП-1290. В связи с этим, в Приложении №1 к договору энергоснабжения №10310 от 16.12.2014 г. также был согласован уровень напряжения НН.

Дополнительным соглашением от 01.06.2015 г. в Приложении №1 к договору были внесены изменения, а именно: документом на технологическое присоединение является акт технологического присоединения №03-03.15.486 от 08.04.2015 г., в связи с чем, граница раздела балансовой принадлежности электроустановок и ответственность между ЭСО и абонентом устанавливается в РУ-10 кВ ТП – 952, РУ - 10кВ ТП – 1069 на конечниках электрических кабелей, отходящих в РУ – 10кВ ТП – 1290, уровень напряжения – СН-II. До заключения дополнительного соглашения от 01.06.2015 г. АО «Барнаульская горэлектросеть» для абонента ООО «Тип-Топ» при расчете значения предельных уровней нерегулируемых цен применяло уровень напряжения НН, соответствующий тариф на передачу, с июля 2015 года уровень напряжения СН-II и соответствующий тариф на передачу.

За период с декабря 2014 года по июнь 2015 года АО «Барнаульская горэлектросеть» при расчетах предельных уровней нерегулируемых цен включало сбытовые надбавки для потребителей с максимальной мощностью энергопринимающих устройств менее 150 кВт.

ООО «Тип-Топ» письмом №08Ю-2974 от 06.08.2015 г. ЭСО было направлено соглашение об изменении стоимости потребленной электроэнергии по договору в целях выполнения корректировочных счетов-фактур с декабря 2015 года по июнь 2015 года, исходя из предельного уровня нерегулируемых цен на электрическую энергию для категории «прочие потребители» с максимальной мощностью до 150 кВт до 670 кВт.

Рассмотрев материалы дела, заслушав участвующих в деле лиц, Комиссия УФАС по Алтайскому краю приходит к следующему.

АО «Барнаульская горэлектросеть» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в городе Барнауле Алтайского края, ООО «Барнаульская сетевая компания» - сетевой организацией, ООО «Тип-Топ» - потребителем

электрической энергии.

В соответствии с приказом управления ФАС по Алтайскому краю № 52 от 24.03.2015 г. «О внесении изменений в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого товара федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов», АО «Барнаульская горэлектросеть» включено в реестр хозяйствующих субъектов с долей более 50% на рынке а купли-продажи (поставке) электрической энергии в г. Барнауле по границе балансовой принадлежности электрических сетей сетевых организаций, с которыми заключены договоры на передачу электрической энергии, а также точек поставок, определенных Решением управления Алтайского края по государственному регулированию цен и тарифов от 07.09.2010 №30 «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков электрической энергии на территории Алтайского края», а также бесхозяйных объектов электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, которые имеют непосредственное присоединение к сетям сетевых организаций, с которыми заключены договоры на передачу электрической энергии.

Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в Постановлении от 29.05.2007 N 16260/06 установлена практика разрешения споров, возникающих при применении в расчетах тарифов различных уровней напряжения. В постановлении, в частности, указано: показатель напряжения, хотя и связан с тарифом, но является техническим, который стороны вправе согласовать в договоре.

Следовательно, уровень напряжения является техническим показателем, который стороны вправе согласовать в договоре в силу положений статьи 421 Гражданского кодекса РФ.

В период с декабря 2014 года по июнь 2015 года, согласованный уровень напряжения (НН) сторонами договора не изменялся, так как сторонами не представлено документов и материалов, свидетельствующих о внесении изменений в условия договора энергоснабжения от 16.12.2014 №10310, в том числе, в приложение № 1 к договору.

Действующее гражданское законодательство позволяет сторонам договора изменять его условия, с соблюдением установленного главой 29 ГК РФ порядка, в том числе, в случаях существенного изменения обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора.

Порядок изменения условий договора установлен статьей 452 ГК РФ, согласно которой соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из [закона](#), иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Изменение в договор энергоснабжения от 16.12.2014 №10310 внесено сторонами дополнительным соглашением 01 июня 2015 года, согласно которому в Приложении №1 к договору стороны согласовали точки поставки и уровень напряжения (СН-II).

Далее, согласно пункту 78 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. №442 (далее – Основные положения №442), расчеты за электрическую энергию (мощность) по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) осуществляются с учетом того, что стоимость электрической энергии (мощности) по договору энергоснабжения включает стоимость объема покупки электрической энергии (мощности), стоимость услуг по передаче электрической энергии, сбытовую надбавку, а также стоимость иных услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям

Таким образом, в состав платы за электроэнергию помимо прочего входит регулируемая государством сбытовая надбавка гарантирующего поставщика.

В соответствии с пунктом 3 статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике», на розничных рынках электрической энергии государственному регулированию подлежат сбытовые надбавки гарантирующих поставщиков.

Пунктами 4.2, 4.3 Положения об управлении по тарифам, утвержденного постановлением администрации Алтайского края от 30.11.2011 №695, определено, что управление Алтайского края по государственному регулированию цен и тарифов устанавливает цены (тарифы):

- на услуги по передаче электрической энергии;
- на сбытовые надбавки гарантирующих поставщиков электрической энергии.

На основании вышеназванных полномочий управлением Алтайского края по государственному регулированию цен и тарифов приняты следующие решения: от 19.12.2013 №4778 «Об установлении сбытовых надбавок гарантирующим поставщикам электрической энергии Алтайского края на 2014 год», от 26.12.2014 №653 «Об установлении сбытовых надбавок гарантирующим поставщикам электрической энергии Алтайского края на 2015 год».

В свою очередь, согласно пункту 65 Основ ценообразования величина сбытовой надбавки гарантирующего поставщика устанавливается в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной службой по тарифам.

Методические указания по расчету сбытовых надбавок гарантирующих поставщиков и размера доходности продаж гарантирующих поставщиков, утвержденные приказом Федеральной службы по тарифам от 30.10.2012 N 703-э (далее - Методические указания), являются специальным документом, регламентирующим расчет сбытовых надбавок гарантирующих поставщиков (составную часть цены на электроэнергию).

Согласно [пункту 4](#) Методических указаний, сбытовые надбавки для группы "прочие потребители" дифференцируются по следующим подгруппам потребителей в зависимости от величины максимальной мощности принадлежащих им энергопринимающих устройств:

- потребители с максимальной мощностью энергопринимающих устройств менее 150 кВт;

- потребители с максимальной мощностью энергопринимающих устройств от 150 до 670 кВт;

- потребители с максимальной мощностью энергопринимающих устройств от 670 кВт до 10 МВт;

- потребители с максимальной мощностью энергопринимающих устройств не менее 10 МВт.

При этом для целей применения Методических указаний в пункте 7 указанного нормативно-правового акта закреплён порядок распределения потребителей группы "прочие потребители" по подгруппам, согласно которому: "распределение потребителей группы "прочие потребители" по подгруппам осуществляется исходя из максимальной мощности энергопринимающих устройств, принадлежащих на праве собственности или ином законном основании потребителю и находящихся в единых границах балансовой принадлежности при условии обеспечения электрических связей между указанными энергопринимающими устройствами потребителя через принадлежащие потребителю объекты электросетевого хозяйства".

В пункте 2 Правил технологического присоединения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила №861) закреплено, что максимальная мощность – это наибольшая величина мощности, определенная к одномоментному использованию энергопринимающими устройствами (объектами электросетевого хозяйства) в соответствии с документами о технологическом присоединении и обусловленная составом энергопринимающего оборудования (объектов электросетевого хозяйства) и технологическим процессом потребителя, в пределах которой сетевая организация принимает на себя обязанность обеспечить передачу электрической энергии, исчисляемой в мегаваттах.

В соответствии с подпунктом "а" пункта 13 Правил N 861 величина максимальной мощности указывается в документах о технологическом присоединении (акт о технологическом присоединении, составленный и подписанный потребителем и сетевой организацией (иным владельцем объектов электросетевого хозяйства, производителем электрической энергии (мощности), к чьим сетям (энергетическим установкам) присоединены энергопринимающие устройства потребителя, и (или) акт разграничения балансовой принадлежности электросетей (пункт 13(1) Правил N 861).

В акте технологического присоединения энергопринимающих устройств ООО «Тип-Топ» к электрическим сетям ООО «Барнаульская сетевая компания» № 03-03.14.1050 от 06.08.2014 г. указано, что величина максимальной мощности энергопринимающих устройств ООО «Тип-Топ» составляет 550 кВт.

Из Приложения №1 к договору от 16.12.2014 №10310, заключенному между ООО «Тип-Топ» и АО «Барнаульская горэлектросеть», следует, что величина максимальной мощности энергопринимающих устройств ООО «Тип-Топ» составляет 550 кВт, следовательно, ООО «Тип-Топ» относится к категории потребителей с максимальной мощностью энергопринимающих устройств от 150 кВт до 670 кВт при применении сбытовой надбавки.

Однако, из представленных антимонопольный орган счетов-фактур за декабрь 2014 г. – июнь 2015 г., следует, что стоимость предъявленной к оплате электроэнергии рассчитана АО «Барнаульская горэлектросеть» для ООО «Тип-Топ» с учетом сбытовой надбавки для категории потребителей с максимальной мощностью энергопринимающих устройств до 150 кВт.

Данный факт АО «Барнаульская горэлектросеть» не отрицается, о чем свидетельствуют письма АО «Барнаульская горэлектросеть» от 12.08.2015 г. (исх. №081004035), направленное ООО «Тип-Топ» и от 18.09.2015 г. (исх. №413), направленное в адрес управления ФАС по Алтайскому краю.

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, в том числе следующие действия (бездействие): нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, действия АО «Барнаульская горэлектросеть», выразившиеся в применении гарантирующим поставщиком при расчете платы за электрическую энергию ООО «Тип-Топ» в период с декабря 2014 г. по июнь 2015 г. сбытовой надбавки для категории «прочие потребители» с максимальной мощностью до 150 кВт, вместо сбытовой надбавки для категории «прочие потребители» с максимальной мощностью от 150 кВт до 670 кВт, ущемляют интересы ООО «Тип-Топ» и нарушают требование пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В процессе рассмотрения данного дела Комиссией было установлено, что АО «Барнаульская горэлектросеть» совершило действия по добровольному устранению нарушения антимонопольного законодательства, а именно: АО «Барнаульская горэлектросеть» с июля 2015 года предъявляет к оплате ООО «Тип-Топ» стоимость электрической энергии с учетом сбытовой надбавки для категории потребителей с максимальной мощностью энергопринимающих устройств от 150 кВт до 670 кВт.

Согласно пункту 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган в ходе контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, установив факт злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением (в том числе навязывание цены при заключении договора, неверное применение регулируемых цен (тарифов)), принимает меры по прекращению соответствующего нарушения и обеспечению условий конкуренции, а также по привлечению нарушителей к административной ответственности.

Однако необходимо учитывать, что, прекращая указанное нарушение антимонопольного законодательства, антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных

убытков.

Таким образом, управление ФАС по Алтайскому краю не правомочно выдавать АО «Барнаульская горэлектросеть» предписание о возврате излишне уплаченных средств за потребленную электрическую энергию в период с декабря 2014 г. по июнь 2015 г., в связи с неправильным применением АО «Барнаульская горэлектросеть» сбытовой надбавки.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия АО «Барнаульская горэлектросеть», выразившиеся в применении при расчете платы за электрическую энергию ООО «Тип-Топ» в период с декабря 2014 г. по июнь 2015 г. сбытовой надбавки для категории «прочие потребители» с максимальной мощностью до 150 кВт, вместо сбытовой надбавки для категории «прочие потребители» с максимальной мощностью от 150 кВт до 670 кВт, противоречащими пункту 3 статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике», пунктам 4, 7 Методических указаний по расчету сбытовых надбавок гарантирующих поставщиков и размера доходности продаж гарантирующих поставщиков, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам от 30.10.2012 N 703-э, ущемляющими интересы ООО «Тип-Топ» и нарушающими требование пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении антимонопольного законодательства АО «Барнаульская горэлектросеть» не выдавать в связи с добровольным устранением последним нарушения антимонопольного законодательства и прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 29-ФАС22-АМ/10-15.

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 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.