

ОТВЕТЧИК

ООО «Стандарт Белогорья»
309290, Белгородская обл.,
г. Шебекино, ул. Ржевское шоссе, д. 29

Дело № 232-13-Э

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 09 июля 2013

В полном объеме решение изготовлено 15 июля 2013

г. Белгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области по рассмотрению дела о нарушении Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики 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»;

при участии в рассмотрении

от ответчика: <...> по доверенности от 08 июля 2013 года, выдана сроком по 08 августа 2013 года;

рассмотрев дело № 232-13-АЗ, возбужденное 07.06.2013 по признакам нарушения ООО «Стандарт Белогорья» (309290, Белгородская обл., г. Шебекино, ул. Ржевское шоссе, д. 29) статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики 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 УФАС по Белгородской области поступило заявление (вх. № 817 от 28.03.2013) гражданина РФ <...> (далее – заявитель). По мнению заявителя ООО «Стандарт Белогорья» (адрес: 309290, Белгородская обл., г. Шебекино, ул. Ржевское шоссе, д. 29) необоснованно присвоило себе полномочия энергоснабжающей организации. Белгородское УФАС, изучив полученные материалы, а также действующее законодательство в сфере электроэнергетики пришло к выводу о наличии в действиях ООО «Стандарт Белогорья» признаков нарушения Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики 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». Приказам руководителя

Белгородского УФАС № 217 от 07.06.2013 в отношении ООО «Стандарт Белогорья» возбуждено настоящее дело.

В ходе рассмотрения данного дела, Комиссией установлено следующее. ООО «Стандарт Белогорья» принадлежит на праве собственности нежилое помещение, расположенное на 1 этаже здания по адресу: Белгородская обл., г. Шебекино, ул. Ржевское Шоссе, д. 29 и электрические сети, расположенные в указанном здании.

<...> принадлежит на праве собственности нежилое помещение, расположенное на 2,3 этаже здания по адресу: Белгородская обл., г. Шебекино, ул. Ржевское Шоссе, д. 29. По договору аренды № 1 от 02.02.2012 <...> передал во временное пользование вышеуказанное помещение ООО «Контакт Плюс».

02 апреля 2012 года между ООО «Контакт Плюс» и ООО «Стандарт Белогорья» заключен агентский договор № 28СБА-12 на поставку электроэнергии и обслуживание электрических сетей. Приложение № 2, к указанному договору, является договор поручительства заключенный между заявителем и ООО «Стандарт Белогорья», по условиям которого <...> обязуется отвечать перед ООО «Стандарт Белогорья» за выполнение всех обязательств ООО «Контакт Плюс», которые возникли согласно агентскому договору № 28СБА-12.

По условиям агентского договора № 28СБА-12 ООО «Стандарт Белогорья» обязуется от своего имени, но за счет ООО «Контакт Плюс» заключить договор с коммунальными службами на подачу электроэнергии в нежилое трехэтажное здание административно-бытового корпуса, расположенное по адресу: г. Шебекино, ул. Ржевское шоссе, д. 29, первый этаж которого находится в собственности ООО «Стандарт Белогорья», второй и третий этажи – арендуется ООО «Контакт Плюс» у заявителя, а ООО «Контакт Плюс» обязуется уплатить ООО «Стандарт Белогорья» вознаграждение за оказанные услуги (пункт 1.1 агентского договора).

В соответствии с пунктом 3.1 указанного договора, сумма вознаграждения ООО «Стандарт Белогорья» по настоящему договору является не одинаковой (переменной) и в каждом месяце и зависит от количества потребленной ООО «Контакт Плюс» электроэнергии. А именно, представляет собой величину затрат ООО «Стандарт Белогорья» на содержание инженерных сетей, обеспечивающих электроснабжение, которая пропорциональна количеству потребленной ООО «Контакт Плюс» энергии, согласно показаний счетчиков. Данное положение договора показывает, что ООО «Контакт Плюс» осуществляло оплату в адрес ООО «Стандарт Белогорья» за фактически потребляемую электрическую энергию, согласно показаний приборов учета и одновременно за содержание электрических сетей, которое осуществлялось ООО «Стандарт Белогорья».

Заключая агентский договор № 28СБА-12, ООО «Стандарт Белогорья» выступает в роли агента, приобретающего коммунальные ресурсы (услуги) для ООО «Контакт Плюс», за его счет, но от своего имени (пункт 1 статьи 1005 ГК РФ). В таком случае к агентскому договору применяются нормы о договоре комиссии (статья 1011 ГК РФ). Во исполнение агентского договора ООО «Стандарт Белогорья» может совершать не только юридические действия, то есть заключать сделки, но и иные действия, то есть исполнять заключенные сделки, например, осуществлять оплату по ним.

Однако следует учитывать, что исходя из того же определения агентского договора, следует, что агент должен совершить отдельную сделку или ряд сделок во исполнение именно этого договора.

В данном, конкретном случае ООО «Стандарт Белогорья» заключило договор энергоснабжения № 3131194 с гарантирующим поставщиками ОАО

«Белгородская сбытовая компания» (далее – ОАО «БСК») 01 ноября 2009 года, то есть еще до того момента, как имущество было сдано в аренду и на энергоснабжение всего здания в целом, то есть в интересах всех будущих арендаторов (собственников). В связи с этим, как указал Президиум ВАС РФ в пункте 6 информационного письма от 17.11.2004 № 85, сделка, совершенная до установления отношений по договору комиссии, не может быть признана заключенной во исполнение поручения комитента.

Следовательно, только при соблюдении условий о порядке исполнения агентского поручения такой агентский договор будет считаться правомерным (постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 23.01.2004 N А58-1458/2003-Ф02-4943/03-С1).

По договору энергоснабжения № 3131194 от 01.11.2009 ОАО «БСК» обязуется отпускать электрическую энергию ООО «Стандарт Белогорья» до границ балансовой принадлежности электросети. Оплата производится за фактически принятое ООО «Стандарт Белогорья» количество энергии, в соответствии с данными приборами учета. Из условий названного договора следует, что он заключен в целях удовлетворения собственных нужд ООО «Стандарт Белогорья» в потреблении электрической энергии.

Количество ежемесячно поставляемой ООО «Стандарт Белогорья» для ООО «Контакт Плюс» электроэнергии, определяется по приборам учета. В рамках агентского договора, между ООО «Стандарт Белогорья» и ООО «Контакт Плюс», ежемесячно составляется отчет агента (Приложение № 1 к договору № 28СБА-12). На основании составленного отчета, ООО «Стандарт Белогорья» ежемесячно выставляет к оплате ООО «Контакт Плюс» стоимость агентских вознаграждений, в которую помимо платы за фактически потребленную электрическую энергию входят затраты ООО «Стандарт Белогорья» на содержание инженерных сетей, обеспечивающих электроснабжение.

Как видно из выставленных счетов № 49 от 31.01.2013, № 102 от 28.02.2013, № 168 от 31.03.2013 и составленным к ним расчетов агентских вознаграждений, ООО «Стандарт Белогорья» начисляет налог на добавленную стоимость в размере 18 %, как на выставляемую сумму к оплате за электроэнергию, так и на содержание инженерных сетей, обеспечивающих электроснабжение.

Порядок исчисления налога на добавленную стоимость и его уплаты регулируется главой 21 Налогового кодекса РФ. В соответствии со статьей 146 НК РФ, объектом налогообложения признаются следующие операции:

реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация «предметов залога» и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении «отступного» или «новации», а также передача имущественных прав; также передача права собственности на товары, результатов выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров (работ, услуг);

передача на территории Российской Федерации товаров (выполнение работ, оказание услуг) для собственных нужд, «расходы» на которые не принимаются к вычету (в том числе через амортизационные отчисления) при исчислении налога на прибыль организаций;

строительно-монтажные работы для собственного потребления;

ввоз товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под её юрисдикцией.

Следовательно, фактически, агентский договор № 28СБА-12 и исполнение обязательств по нему является сделкой по реализации ООО «Стандарт Белогорья» для ООО «Контакт Плюс» приобретенной электрической энергии в совокупности с

услугами по передаче электрической энергии.

На заседании Комиссии, которое состоялось 07 июля 2013 года, представитель ООО «Стандарт Белогорья» <...> не признал факта нарушения ООО «Стандарт Белогорья» Федерального закона от 26.03.2003 года № 36-ФЗ. Пояснил, что по условиям агентского договора между ООО «Контакт Плюс» и ООО «Стандарт Белогорья», последний не обязан совершать никакие юридически значимые сделки, поэтому заключать какие-либо иные договоры, именно для <...>, с поставляющей организацией не входит в их обязанность. ООО «Стандарт Белогорья» увеличило потребляемую мощность для своих целей и в последующем выставило счета для ООО «Контакт Плюс» за ту электроэнергию, которую непосредственно потребляло от ООО «Стандарт Белогорья».

Также пояснил, что обслуживание сетей производилось за счет средств ООО «Стандарт Белогорья», а предоставлять эти услуги бесплатно юридическое лицо не имеет право, поэтому ООО «Стандарт Белогорья» выставило в адрес ООО «Контакт Плюс» счета за техническое обслуживание электрических сетей.

Таким образом, <...> считает неправомерным вывод о том, что ООО «Стандарт Белогорья» совмещает деятельность по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии.

На вопрос Комиссии, обращалось ООО «Стандарт Белогорья» в комиссию по государственному регулированию цен и тарифов в Белгородской области (далее - КГРЦТ) за установлением соответствующего тарифа по передаче электрической энергии, пояснил, что электрические сети обслуживаются штатными электриками ООО «Стандарт Белогорья», а в счетах на оплату, выставляемых для ООО «Контакт Плюс» указывался тариф, установленный для гарантирующего поставщика - ОАО «БСК». Отдельно, для установления тарифа по передаче электрической энергии ООО «Стандарт Белогорья» не обращалось в КГРЦТ.

Анализ всей полученной информации, а также действующего законодательства в сфере электроэнергетики позволяет установить следующие.

Согласно статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 года № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики 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»» запрещается с 01 апреля 2006 юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям совмещать деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии.

Требования настоящей статьи не распространяются на:

- хозяйствующие субъекты, функционирующие в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах, в условиях отсутствия или ограничения конкуренции, а также хозяйствующие субъекты, осуществляющие эксплуатацию объектов электроэнергетики, технологически не связанных с Единой энергетической системой России или технологически связанных с ней исключительно через электроэнергетические системы иностранных государств;
- хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике исключительно для удовлетворения собственных производственных нужд;
- территориальные сетевые организации в случае, если им в установленном законодательством Российской Федерации порядке присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии;

-эксплуатирующие организации, которые осуществляют деятельность на основании лицензий на право ведения работ в области использования атомной энергии и частью имущества которых являются объекты электросетевого хозяйства, обеспечивающие безопасный режим работы атомных электростанций;

-хозяйствующие субъекты, осуществляющие указанные в настоящей статье виды деятельности с использованием принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном федеральными законами оснований электростанций и иных объектов электроэнергетики, непосредственно связанных между собой и (или) с принадлежащими этим

-субъектам энергопринимающими устройствами, преимущественно для удовлетворения собственных производственных нужд при условии соблюдения такими хозяйствующими субъектами установленных Правительством Российской Федерации особенностей функционирования хозяйствующих субъектов и при условии направления ими уведомления об использовании указанных объектов электроэнергетики в уполномоченный Правительством Российской Федерации федеральный орган исполнительной власти.

Таким образом, установленный статьей 6 Федерального закона от 26.03.2003 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» запрет на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии распространяется на ООО «Стандарт Белогорья».

Так же, согласно статьи 6 Федерального закона № 36-ФЗ хозяйствующие субъекты, не обеспечившие выполнение установленных данной статьей требований в указанные сроки, 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.

Постановлением Правительства РФ от 06.06.2006 № 355 «Об особенностях функционирования хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в области электроэнергетики преимущественно для удовлетворения собственных производственных нужд» установлено, что Федеральная антимонопольная служба является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля за выполнением хозяйствующими субъектами требований статьи 6 Федерального закона № 36-ФЗ. Постановлением Правительства РФ 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» (далее – Правила).

Руководствуясь пунктом 10 Правил, Антимонопольный орган выносит решение о принудительной реорганизации юридического лица (в форме разделения или выделения) в соответствии с законодательством Российской Федерации в случаях, если хозяйствующий субъект не соблюдает запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии.

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу, что ООО «Стандарт Белогорья» при осуществлении своей хозяйственной деятельности допустило совмещение деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии, что противоречит положению статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 года № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики 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»».

Основания для переквалификации нарушения отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 10 «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 РФ от 27.10.2006 г. № 628, Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт совмещения ООО «Стандарт Белогорья» деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии.
2. Обязать ООО «Стандарт Белогорья» (309290, Белгородская область, город Шебекино, улица Ржевское шоссе, дом 29, ИНН 3120086622, ОГРН 1093120000566) в срок до 31 июля 2013 года прекратить совмещение деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии. В этих целях, ООО «Стандарт Белогорья» в указанный срок прекратить оказание одного из видов деятельности (деятельность по передаче электрической энергии или деятельность по купле-продаже электрической энергии).
3. ООО «Стандарт Белогорья» в трехдневный срок с момента исполнения требований, указанных в пункте 2 настоящего решения, письменно проинформировать Белгородское УФАС России.

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

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>

