

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/35-28-12

5 апреля 2013 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 22 марта 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 05 апреля 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: Хаджиева Ф.А. заместителя руководителя – начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

Членов Комиссии:

Сорвачевой В.А., начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы,

Хитаришвили А.Т., ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы,

Тулуш Ш.Т., специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы,

в присутствии:

представителя ОАО «Тываэнерго» по доверенности «...» №40Н/72 от 10.05.2011г.,

представителя ОАО «Тываэнергосбыт» по доверенности от 24.10.2012г. №38 «...»,

рассмотрев дело № 04-06-08/35-28-12 возбужденное в отношении ОАО «Тываэнерго» (667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, 4, ИНН 1701029232) по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции), выразившегося в получении в пользование от ОАО «Тываэнергосбыт» по договору аренды от 01.02.2010г. объектов основных производственных средств без предварительного согласия антимонопольного органа,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Тывинского УФАС России № 212 от 20 июля 2012 года «О проведении плановой выездной проверки» проведена проверка в отношении

Открытого акционерного общества «Тываэнерго» (далее - ОАО «Тываэнерго»). Предметом проводимой проверки явилась проверка соблюдения требований статей 10, 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), статей 7, 8 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях).

По результатам проверки 28 августа 2012 года составлен акт № 04-05/12.

В ходе проведения проверки, инспекцией Тывинского УФАС России были изучены представленные ОАО «Тываэнерго» договоры аренды движимого и недвижимого имущества, принадлежащего ОАО «Тываэнергосбыт», по которому не было представлено доказательств предварительного согласования с антимонопольным органом.

Приказом Тывинского УФАС России от 01.11.2012г. №329 было возбуждено дело №04-06-08/35-28-12 в отношении ОАО «Тываэнерго» по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно договору аренды №04.17.2419.23 от 01 февраля 2010 года, заключенного между ОАО «Тываэнергосбыт» и ОАО «Тываэнерго», ОАО «Тываэнерго» приняло во временное владение производственные помещения в административном здании ОАО «Тываэнергосбыт» по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, 2А, транспортные средства: автомобили ГАЗ-31105, УАЗ-31512, ПАЗ-4234 и другое имущество, указанное приложениях 1-4 к договору.

В силу [п. 7 ч. 1 ст. 28](#) Закона о защите конкуренции в случае, если одно из лиц включено в реестр, сделки по получению в собственность, пользование или во владение хозяйствующим субъектом (группой лиц) основных производственных средств и (или) нематериальных активов другого хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), если балансовая стоимость имущества, составляющего предмет сделки или взаимосвязанных сделок, превышает двадцать процентов балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов хозяйствующего субъекта, осуществляющего отчуждение или передачу имущества, осуществляются с предварительного согласия антимонопольного органа.

ОАО «Тываэнерго» имеет статус территориальной сетевой организации и с 06.10.2000г. Постановлением Федеральной Энергетической комиссии Российской Федерации включено в реестр субъектов естественных монополий в топливном – энергетическом комплексе.

Кроме этого Приказом Красноярского УФАС России от 18.10.2001г. № 462 ОАО «Тываэнерго» включено в Реестр хозяйствующих субъектов имеющих долю более 35 процентов на рынке снабжения электрической энергией (ОКДП 9440100) на территории Республики Тыва.

Согласно акту сдачи-приемки имущества к договору аренды №04.17.2419.23 от 01.02.2010г. арендодатель передал, а арендатор принял следующее имущество:

1.1. производственные помещения в административном здании ОАО

«Тываэнергосбыт» по адресу: РТ, г.Кызыл, ул. Заводская, 2а (приложение №1 к договору)

1.2. транспортные средства: автомобиль ГАЗ-31105, автомобиль УАЗ-31512, автобус ПАЗ-4234 (приложение №2 к договору)

1.3. Офисное имущество (Приложение №3 к договору)

1.4. Компьютерную и офисную технику (Приложение №4 к договору).

Согласно техническому паспорту на здание ОАО «Тываэнергосбыт» по адресу г.Кызыл, ул. Заводская, 2а, общая площадь объекта составляет 1158,2 кв.м.

В приложении №1 к договору аренды №04.17.2419.23 от 01.02.2010г. указано, что арендуемая площадь в административном здании ОАО «Тываэнергосбыт» по адресу г.Кызыл, ул. Заводская, 2а составляет 633,64 кв.м.

Согласно оборотно-сальдовой ведомости ОАО «Тываэнергосбыт» по основным средствам за 01.01.2010г. балансовая стоимость здания по адресу г.Кызыл, ул. Заводская, 2а составляет 1 818 590,25 руб.

Так как ОАО «Тываэнерго» арендовало не всю площадь здания, которая составляет 1158,2 кв.м., а только 633,64 кв.м, что составляет 55%, то Комиссия Тывинского УФАС России принимает к учету балансовую стоимость здания пропорционально арендованной площади, т.е.в размере 1 000 224,64 руб. ($1818590,25 * 55\% / 100\%$).

Балансовая стоимость транспортных средств, передаваемых в приложении №2 к договору аренды №04.17.2419.23 от 01.02.2010г. согласно оборотно-сальдовой ведомости ОАО «Тываэнергосбыт» по основным средствам за 01.01.2010г. составляет 1 039 270, 34 руб.

Балансовая стоимость основных средств, передаваемых в приложении №4 к договору аренды №04.17.2419.23 от 01.02.2010г. согласно оборотно-сальдовой ведомости ОАО «Тываэнергосбыт» по основным средствам за 01.01.2010г. составляет 1 107 047, 11 руб.

Таким образом, общая стоимость передаваемого имущества ОАО «Тываэнерго» по договору аренды №04.17.2419.23 от 01.02.2010г. составляет 3 146 542,09 руб.

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России, по состоянию на 31.12.2009г. общая стоимость основных и нематериальных активов ОАО «Тываэнергосбыт» составляла 7 682 000, 00 руб., стоимость имущества, являющегося предметом сделки, по состоянию на 01.01.2010г. по данным бухгалтерского учета - 3 146 542,09 руб., что составляет 41% стоимости основных производственных средств и нематериальных активов ОАО «Тываэнергосбыт».

Ходатайство в соответствии с требованиями части 1 статьи 28 Закона «О защите конкуренции» о даче согласия на совершение сделки, заключенной между ОАО «Тываэнергосбыт» и ОАО «Тываэнерго», в результате которых ОАО «Тываэнерго» получило во временное владение и пользование основные производственные средства (за исключением земельных участков и не имеющих промышленного назначения зданий, строений, сооружений, помещений и частей помещений,

объектов незавершенного строительства) ОАО «Тываэнергосбыт», балансовая стоимость которых превышала двадцать процентов балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов ОАО «Тываэнергосбыт», в адрес Тывинского УФАС России не поступало.

Согласно части 1 статьи 32 Закона «О защите конкуренции» лицом, обязанным представить ходатайство, в случаях, предусмотренных статьей 28 указанного закона, являются лица, приобретающие акции (доли), имущество, активы хозяйствующих субъектов, права в отношении хозяйствующих субъектов в результате совершения сделок.

Представитель ОАО «Тываэнерго» сообщил свое мнение о том, что получение предварительного согласия антимонопольного органа не требовалось в связи с тем, что суммарная стоимость активов по последним балансам лица, приобретающего акции (доли), права и (или) имущество, не превышает семь миллиардов рублей, а также его суммарная выручка от реализации товаров за последний календарный год не превышала десять миллиардов рублей.

При этом часть 1 статьи 28 Закона «О защите конкуренции» содержит требование получения предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок по приобретению акции, долей, права и имущества лицом, состоящим в реестре хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара.

[Статьей 25](#) Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" установлены особенности антимонопольного регулирования и регулярного контроля на оптовом и розничном рынках электрической энергии, имеющие целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии. Для выполнения указанных задач субъекты оптового и розничных рынков, в том числе покупатели электрической энергии (энергосбытовые организации, крупные потребители электрической энергии, гарантирующие поставщики), обязаны обеспечивать регулярное представление в антимонопольный орган информации о своей деятельности в соответствии со [Стандартами](#) раскрытия информации субъектами оптового и розничного рынков электрической энергии (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 21.01.2004 N 24).

Совершение сделки по получению в пользование ОАО «Тываэнерго» основных производственных средств, составляющих 41% основных производственных средств ОАО «Тываэнергосбыт», могло негативно повлиять на состояние конкуренции на рынке энергоснабжения Республики Тыва. ОАО «Тываэнерго» и ОАО «Тываэнергосбыт», осуществляющие передачу и сбыт электроэнергии, могут препятствовать потребителям, заключившим договора энергоснабжения, переходить на энергоснабжение к иной энергосбытовой компании, чем ОАО «Тываэнергосбыт», либо навязывать последнее в качестве энергосбытовой компании, тем самым создавая возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на упомянутом рынке.

Кроме того, ОАО «Тываэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком в границах зоны деятельности на территории Республики Тыва, а ОАО «Тываэнерго» территориальной сетевой компанией.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 26.03.2003 N 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" с 1 апреля 2006 года юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям запрещается совмещать деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, а с даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группам лиц и аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка.

В целях обеспечения реализации указанных требований с 1 апреля 2006 года не допускается одновременно иметь на праве собственности или на ином предусмотренном федеральными законами основании имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, и имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по производству и купле-продаже электрической энергии.

Таким образом, заключение сделки по получению в пользование имущества гарантирующего поставщика ОАО «Тываэнергосбыт» сетевой организацией ОАО «Тываэнерго» не обеспечило исполнение требования законодательства об электроэнергетике о запрете одновременно иметь на праве собственности или на ином предусмотренном федеральными законами основании имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, и имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по производству и купле-продаже электрической энергии.

Учитывая вышеизложенное, ОАО «Тываэнерго» в нарушение требований части 1 статьи 28 Закона «О защите конкуренции» (без предварительного согласия антимонопольного органа) на основании договоров аренды имущества №04.17.2419.23 от 01 февраля 2010 года получило во временное владение и пользование основные производственные средства (за исключением земельных участков и не имеющих промышленного назначения зданий, строений, сооружений, помещений и частей помещений, объектов незавершенного строительства) ОАО «Тываэнергосбыт», балансовая стоимость которых превышала двадцать процентов балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов ОАО «Тываэнергосбыт».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Тываэнерго» (667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, 4, ИНН 1701029232) по заключению договора аренды основных производственных средств с ОАО «Тываэнергосбыт» без получения предварительного согласия антимонопольного органа нарушением пункта 7 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать ОАО «Тываэнерго» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии _____ Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии _____ В.А. Сорвачева

_____ А.Т. Хитаришвили

_____ Ш.Т. Тулуш

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.