

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 10/123-10

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 08 декабря 2010 г.

В полном объеме решение изготовлено 21 декабря 2010 г.

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

председатель Комиссии

Голомолзин А.Н. – заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы;

члены Комиссии:

Королев В.Г. – начальник Управления контроля электроэнергетики;

Мильчакова О.В. – заместитель начальника Управления - начальник отдела электроэнергетики Управления контроля электроэнергетики;

Цышевская Е.В. – заместитель начальника Управления - начальник отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;

Дроздов Б.Б. – заместитель начальника отдела правовой экспертизы Правового управления;

Корнеев О.С. – ведущий специалист-эксперт отдела электроэнергетики Управления контроля электроэнергетики,
в присутствии представителей:

ОАО «Мариэнергосбыт» – Щурова Б.В. (доверенность от 04.10.2010 № 107/10);

– Михеевой Т.Я. (доверенность от 04.10.2010 № 96/10);

– Рахмановой А.С. (доверенность от 01.12.2010 № 143/10);

– Родина Е.О. (доверенность от 08.11.2010 № 118/10);

ФСТ России – Михеева И.Р. (доверенность от 17.05.2010 № 6/13),

рассмотрев дело № 1 10/123-10 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Мариэнергосбыт» (место нахождения: 424019, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Й. Кырля, д. 21) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при расчете предельного уровня нерегулируемых (свободных) цен на электрическую энергию (мощность),

УСТАНОВИЛА:

ФАС России в ходе осуществления мониторинга свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию, поставляемую потребителям открытым акционерным обществом «Мариэнергосбыт» (далее - ОАО «Мариэнергосбыт»), были обнаружены признаки нарушения подпункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

На основании статьи 25 Закона о защите конкуренции ФАС России письмом от 25.06.2010 № АГ/19868 направила запрос информации в ОАО «Мариэнергосбыт». Из анализа информации с сайта ОАО «Мариэнергосбыт» в сети «Интернет» (www.marienergosbyt.ru), а также информации, представленной ОАО

«Мариэнергосбыт» письмом от 14.07.2010 № 3199, установлено следующее. ОАО «Мариэнергосбыт» для определения предельного уровня свободной (нерегулируемой) цены для прочих потребителей использует разность одноставочного тарифа на электрическую энергию (мощность), установленного приказом Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от 24.12.2009 № 62 (далее – Приказ РСТ № 62) в отношении прочих потребителей, и величины средневзвешенной стоимости приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом и розничном рынках, указанной в информационном сообщении Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл, опубликованном в газете «Марийская правда» от 05.02.2010. Полученную разность ОАО «Мариэнергосбыт» суммирует со средневзвешенной свободной (нерегулируемой) ценой на электрическую энергию (мощность), публикуемой на официальном сайте в сети «Интернет» ОАО «АТС» (www.atsenergo.ru). Данную формулу определения предельного уровня свободной (нерегулируемой) цены для прочих потребителей, исходя из представленной информации, ОАО «Мариэнергосбыт» использует с 01.01.2010 по настоящее время.

В ходе рассмотрения дела № 1 10/123-10 состоялось два заседания Комиссии: 13.10.2010, 08.12.2010.

Определением о назначении дела № 1 10/123-10 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 10.09.2010 (исх. от 10.09.2010 № АГ/30582), определением об отложении рассмотрения дела № 1 10/123-10 от 13.10.2010 (исх. от 15.10.2010 № АГ/35428) Комиссия привлекла в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, Республиканскую службу по тарифам Республики Марий Эл (далее – РСТ), ФСТ России, ОАО «АТС», НП «Совет рынка».

На заседаниях Комиссии лица, участвующие в деле, заявили следующее.

Представитель ОАО «Мариэнергосбыт» поддержал письменную позицию ОАО «Мариэнергосбыт» и сообщил следующее.

Расчет предельного уровня нерегулируемой цены производится открытым акционерным обществом «Мариэнергосбыт» в соответствии с действующим законодательством, а именно нормами пункта 109 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.06.2006 года № 530 (далее – Правила № 530).

Средневзвешенный одноставочный тариф покупки электроэнергии (мощности) с оптового и розничного рынков электроэнергии на 2010 год составляет 1157,67 руб./МВтч.

Правильной, корректной и установленной в соответствии с нормами пункта 23 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 (далее – Правила № 109), является величина средневзвешенной стоимости единицы электрической энергии (мощности), указанная РСТ в информации, опубликованной 05.02.2010 в газете «Марийская правда», поскольку данная величина учтена при установлении тарифов на электрическую энергию (мощность), поставляемую потребителям Республики Марий Эл в 2010 году.

ОАО «Мариэнергосбыт» применяет при расчете предельного уровня нерегулируемой цены именно эти величины в размере (без НДС):

Наименование	Единица	Величина стоимости единицы
--------------	---------	----------------------------

тарифа	измерения	электрической энергии (мощности)
Одноставочный тариф, дифференцированный по диапазонам годового числа часов использования заявленной мощности		
от 7000 и выше	руб./МВтч	1157,67
от 6000 до 7000 часов	руб./МВтч	1157,67
от 5000 до 6000 часов	руб./МВтч	1157,67
менее 5000 часов	руб./МВтч	1157,67
Двухставочный тариф		
плата за мощность	руб./МВтч в месяц	366509,77
плата за энергию	руб./МВтч	452,19
Тарифы, дифференцированные по зонам суток		
ночная зона	руб./МВтч	880,01
полупиковая зона	руб./МВтч	1344,89
пиковая зона	руб./МВтч	2590,98
Величина средневзвешенной стоимости приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом и розничном рынках, учтенная в стоимости потерь электрической энергии, составляет 1136,730 руб./МВтч (без НДС).		

В Приказе РСТ № 62 РСТ допущены следующие нарушения:

- указана завышенная средневзвешенная стоимость единицы электрической энергии (мощности) в размере 1536,8 руб./МВтч;
- не рассчитана и не опубликована величина средневзвешенной стоимости электроэнергии (мощности) при установлении двухставочных тарифов на электрическую энергию (мощность).

ОАО «Мариэнергосбыт» неоднократно обращалось (исх. от 14.01.2010 № 78, исх. от 25.01.2010 № 223) в адрес РСТ с просьбой о необходимости внесения изменений в приказ РСТ № 62.

РСТ необходимые изменения в приказ РСТ № 62 не внесла.

ОАО «Мариэнергосбыт» также обращалось в адрес ФСТ России с письмом (исх. № 971 от 12.03.2010), в котором просило ФСТ России дать разъяснения по сложившейся ситуации.

Ответ на указанное письмо из ФСТ России в адрес ОАО «Мариэнергосбыт» не поступал.

ОАО «Мариэнергосбыт» письмом от 24.08.2010 исх. № 3823/1 обратилось к Прокурору Республики Марий Эл Михопаркину Г.А. и просило принять меры прокурорского реагирования в целях решения данной проблемы.

В ответ на данное письмо Прокуратура Республики Марий Эл письмом от 22.10.2010 № 07-р-2010 сообщила, что вышеуказанное обращение ОАО «Мариэнергосбыт» направлено для рассмотрения в ФСТ России.

НП «Совет рынка» в ответ на запрос ФАС России (исх. от 25.06.2010 № АГ/19869)

представило следующую информацию.

Корректность применения ОАО «Мариэнергосбыт» при расчете свободной цены «регулируемой» составляющей в размере 1322,83 руб./МВт.ч., полученном на основании Приказа РСТ № 62, и информации, опубликованной в газете «Марийская правда», требует уточнения у соответствующего органа исполнительной власти Республики Марий Эл в области государственного регулирования тарифов. Кроме этого, НП «Совет рынка» указало, что не имеет возможности предоставить мнение о последствиях применения гарантирующим поставщиком для расчетов на розничном рынке электроэнергии свободной цены в размере 2,74442 руб./кВт.ч. против 2,36529 руб./кВт.ч., так как не располагает информацией о заключенных ОАО «Мариэнергосбыт» договорах с покупателями на розничном рынке и объемах электроэнергии, проданных гарантирующим поставщиком по нерегулируемым (свободным) ценам.

Также НП «Совет рынка» указало, что вопросы о корректности использования ОАО «Мариэнергосбыт» величин о средневзвешенной стоимости единицы электрической энергии с учетом мощности на оптовом и розничном рынках, указанных в Приказе РСТ № 62 или информации, опубликованной в газете «Марийская правда» от 05.02.2010, требует разъяснения у соответствующего органа исполнительной власти Республики Марий Эл в области регулирования тарифов.

РСТ в ответ на запрос Комиссии (исх. от 15.10.2010 № АГ/35428) представила следующую информацию.

Для определения размера платы за услуги и сбытовой надбавки ОАО «Мариэнергосбыт» необходимо использовать величину средневзвешенной стоимости приобретения электрической энергии и электрической мощности на оптовом и розничном рынках, установленную информационным сообщением РСТ, опубликованном в газете «Марийская правда» от 05.02.2010.

Вместе с тем при расчете сбытовой надбавки на 2010 год плановая прибыль ОАО «Мариэнергосбыт» определена в размере 13831 тыс. руб. и предприятием не оспаривалась. Согласно отчету о прибылях и убытках ОАО «Мариэнергосбыт» за январь – сентябрь 2010 прибыль от продаж составила 452979 тыс. руб. Источник происхождения этой прибыли ОАО «Мариэнергосбыт» не поясняет. РСТ просит в рамках рассмотрения дела уделить данному вопросу особое внимание.

Представитель ФСТ России поддержал письменную позицию ФСТ России.

Также представитель ФСТ России подтвердил, что определение размера платы за услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя), включая сбытовую надбавку гарантирующего поставщика, а также размера платы за услуги по передаче электрической энергии в случае поставки электрической энергии по договору энергоснабжения подлежат государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На вопрос Комиссии, для чего используется информация, которая подлежит опубликованию регулирующим органом, в соответствии с абзацем третьим пункта 23 Правил № 109, представитель ФСТ России пояснил следующее.

Во исполнение пункта 23 Правил № 109 РСТ в газете «Марийская правда» от 05.02.2010 была опубликована соответствующая информация о величине средневзвешенной стоимости единицы электрической энергии (мощности) на оптовом и розничном рынках.

Данные, содержащиеся в указанной информации РСТ, предназначены для

информирования гарантирующего поставщика и потребителей электрической энергии о том, какой размер средневзвешенной стоимости единицы электрической энергии и мощности следует использовать для расчета предельных уровней нерегулируемых цен электрической энергии и мощности на розничных рынках.

При этом опубликованная органом исполнительной власти, уполномоченным в области государственного регулирования тарифов Республики Марий Эл - РСТ средневзвешенная стоимость единицы электрической энергии и мощности, применяемая при расчете одноставочного тарифа на электрическую энергию, в размере 1157,67 руб./МВт час., соответствует пункту 64 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э/2, и, следовательно, подлежит применению.

На заседании 08.12.2010 Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ОАО «Мариэнергосбыт» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом Комиссия руководствуется следующим.

Статья 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» устанавливает, что до даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики оптовый и розничный рынки электрической энергии функционируют на основании правил переходного периода и иных регулирующих функционирование (ценообразование) оптового и розничных рынков нормативных документов обязательных для сторон публичного договора.

Раздел 7 Правил № 530 устанавливает основы организации расчетов на розничных рынках электрической энергии, которые распространяются на все категории потребителей, за исключением населения и приравненных к ним в соответствии с нормативными правовыми актами в области государственного регулирования тарифов группам (категориям) потребителей.

Пунктами 106, 107, 108, 109 Правил № 530 установлен порядок ценообразования на розничном рынке электрической энергии.

В соответствии с пунктом 81 Правил № 530 гарантирующий поставщик приобретает электрическую энергию на оптовом рынке электрической энергии.

Согласно пункту 132 Правил № 530 одним из случаев торговли электрической энергией по свободным (нерегулируемым) ценам на розничном рынке электрической энергии является купля-продажа электрической энергии по договору с гарантирующим поставщиком по свободным (нерегулируемым) ценам в рамках предельных уровней нерегулируемых цен, определяемых в соответствии с разделом 7 Правил № 530.

Учитывая изложенное, ОАО «Мариэнергосбыт», осуществляя продажу электрической энергии потребителям по свободным (нерегулируемым) ценам, обязано было руководствоваться при расчете нерегулируемых цен формулой, изложенной в пункте 109 Правил № 530.

В соответствии с абзацем вторым пункта 109 Правил № 530, предельные уровни нерегулируемых цен на розничных рынках рассчитываются на соответствующий расчетный период организацией, поставляющей электрическую энергию (мощность), и доводятся до сведения покупателей.

Указанные предельные уровни:

для покупателей, осуществляющих расчеты за электрическую энергию (мощность) по одноставочным тарифам, определяются как сумма средневзвешенной свободной (нерегулируемой) цены на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке, размера платы за услуги, подлежащие государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя), включая сбытовую надбавку гарантирующего поставщика, а также размера платы за услуги по передаче электрической энергии в случае поставки электрической энергии по договору энергоснабжения;

для покупателей, осуществляющих расчеты за электрическую энергию (мощность) по двухставочным тарифам, определяются отдельно в отношении электрической энергии и в отношении мощности на основании соответственно средневзвешенной свободной (нерегулируемой) цены на электрическую энергию на оптовом рынке и средневзвешенной свободной (нерегулируемой) цены на мощность на оптовом рынке с учетом указанных составляющих;

для потребителей, для снабжения электрической энергией (мощностью) которых гарантирующим поставщиком - участником оптового рынка заключены на оптовом рынке отдельные свободные договоры купли-продажи электрической энергии и мощности, определяются для объемов электрической энергии (мощности), поставляемой по таким свободным договорам, на основании цен, определенных в этих договорах.

Таким образом, Правилами № 530 установлена формула расчета предельных уровней нерегулируемых цен на розничных рынках.

Абзацем седьмым пункта 109 Правил № 530 установлено, что средневзвешенная свободная (нерегулируемая) цена на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке, средневзвешенная свободная (нерегулируемая) цена на электрическую энергию на оптовом рынке и средневзвешенная свободная (нерегулируемая) цена на мощность на оптовом рынке рассчитываются организацией коммерческой инфраструктуры в соответствии с Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода и публикуются в течение 4 дней по окончании соответствующего расчетного периода на официальном сайте организации коммерческой инфраструктуры в сети Интернет, а также организациями, предусмотренными пунктом 106 Правил, - в течение 2 рабочих дней с даты публикации соответствующей информации организацией коммерческой инфраструктуры на официальном сайте в сети Интернет или в официальном печатном издании, в котором публикуются правовые акты органов государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации.

Абзацем восьмым пункта 109 Правил № 530 установлено, что в целях расчета предельных уровней нерегулируемых цен в качестве размера платы за услуги и сбытовой надбавки организации, поставляющей электрическую энергию (мощность):

для покупателей, осуществляющих расчеты за электрическую энергию (мощность) по одноставочным тарифам, используется разность одноставочного тарифа на электрическую энергию (мощность), установленного в отношении соответствующей группы потребителей в соответствии с Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, и средневзвешенного тарифа покупки электрической энергии с учетом мощности на оптовом рынке и у производителей (поставщиков) электрической энергии на розничном рынке, если эта разность положительная;

для покупателей, осуществляющих расчеты за электрическую энергию (мощность) по двухставочным тарифам, используются рассчитанные отдельно в отношении электрической энергии и в отношении мощности величины, равные разности тарифной ставки на электрическую энергию (тарифной ставки на мощность) двухставочного тарифа, установленного в отношении соответствующей группы потребителей в соответствии с Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, и средневзвешенного тарифа покупки электрической энергии (средневзвешенного тарифа покупки мощности) на оптовом рынке и у производителей (поставщиков) электрической энергии на розничном рынке, если эта разность положительная.

При этом абзацем четвертым пункта 109 Правил № 530, установлено, что размер платы за услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя), включая сбытовую надбавку гарантирующего поставщика, а также размера платы за услуги по передаче электрической энергии в случае поставки электрической энергии по договору энергоснабжения подлежит государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации. В соответствии с пунктом 3 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109, к регулируемым тарифам (ценам) относятся, в том числе тарифы (размер платы) и (или) их предельные (минимальные и (или) максимальные) уровни на услуги, оказываемые на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) и на розничном рынке тепловой энергии (мощности) организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

Пунктом 4 Правил № 109 установлено, что в рамках установленных Федеральной службой по тарифам предельных уровней тарифов органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов до начала очередного финансового года устанавливают на розничном рынке регулируемые тарифы (цены) на электрическую энергию (мощность) и тепловую энергию (мощность)

Таким образом, определение размера платы за услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя), включая сбытовую надбавку гарантирующего поставщика, а также размера платы за услуги по передаче электрической энергии в случае поставки электрической энергии по договору энергоснабжения на территории Республики Марий Эл осуществляется РСТ.

Приказом РСТ № 62 утверждены тарифы на электрическую энергию, поставляемую гарантирующим поставщиком ОАО «Мариэнергосбыт» прочим потребителям Республики Марий Эл (за исключением населения).

В Приказе РСТ № 62 также указаны размер средневзвешенной стоимости электрической энергии, который был учтен при установлении тарифа, а также размер платы за услуги по передаче, сбытовая надбавка гарантирующего поставщика, инфраструктурные платежи.

Таким образом, в соответствии с пунктом 109 Правил № 530, нерегулируемая (свободная) цена на электроэнергию, реализованную ОАО «Мариэнергосбыт», например, в январе 2010 года по одноставочному тарифу, дифференцированному по числу часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов (высокого напряжения) прочим потребителям, должна составлять:

$1421,59 + 943,7 = 2365,29$ руб/МВтч, то есть 2,36529 руб/кВтч, где

1421,59 - средневзвешенная свободная (нерегулируемая) цена на электрическую

энергию (мощность) на оптовом рынке для покупателей с интегральным учетом, осуществляющих расчёты на розничном рынке по одноставочному тарифу, рассчитанная с учетом годового числа часов использования заявленной мощности, соответствующего диапазону годового числа часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов, по данным с официального сайта в сети «Интернет» ОАО «АТС» (www.atsenergo.ru);

943,7 – размер платы за услуги по передаче, сбытовая надбавка гарантирующего поставщика, инфраструктурные платежи для одноставочного тарифа, дифференцированного по числу часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов, в соответствии с приказом РСТ № 62.

ОАО «Мариэнергосбыт», согласно представленным расчетам (исх. от 14.07.2010 № 3199), для определения предельного уровня свободной (нерегулируемой) цены для прочих потребителей использует разность одноставочного тарифа на электрическую энергию (мощность), установленного приказом РСТ № 62 в отношении прочих потребителей, и величины средневзвешенной стоимости приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом и розничном рынках, указанной в информационном сообщении Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл, опубликованном в газете «Марийская правда» от 05.02.2010. Полученную разность ОАО «Мариэнергосбыт» суммирует со средневзвешенной свободной (нерегулируемой) ценой на электрическую энергию (мощность), публикуемой на официальном сайте в сети «Интернет» ОАО «АТС» (www.atsenergo.ru).

При этом величина средневзвешенной стоимости приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом и розничном рынках, указанной в информационном сообщении Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл, опубликованном в газете «Марийская правда» от 05.02.2010 составляет 1,15767 руб/кВтч, а средневзвешенная свободная (нерегулируемая) цена на электрическую энергию (мощность) для прочих потребителей по одноставочному тарифу, дифференцированному по числу часов использования заявленной мощности, указанная в приказе РСТ № 62, составляет 1,5368 руб/кВтч.

ОАО «Мариэнергосбыт» в нарушение пункта 109 Правил № 530, для расчета предельных уровней нерегулируемых (свободных) цен самостоятельно определяло размер платы за услуги по передаче, сбытовой надбавки гарантирующего поставщика, инфраструктурных платежей, который подлежит государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Так, например, в январе 2010 года нерегулируемая (свободная) цена на электроэнергию, реализованную ОАО «Мариэнергосбыт» по одноставочному тарифу, дифференцированному по числу часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов (высокого напряжения) прочим потребителям составила: $1,42159 + (2,4805 - 1,15767) = 2,74442$ руб/кВтч, где 1,42159 – средневзвешенная свободная (нерегулируемая) цена на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке для покупателей с интегральным учетом, осуществляющих расчёты на розничном рынке по одноставочному тарифу, рассчитанная с учетом годового числа часов использования заявленной мощности, соответствующего диапазону годового числа часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов, по данным с официального сайта в сети «Интернет» ОАО «АТС» (www.atsenergo.ru);

2,4805 – одноставочный тариф на электрическую энергию (мощность), установленный приказом РСТ № 62 в отношении прочих потребителей приобретающих электрическую энергию (мощность) по одноставочному тарифу,

дифференцированному по числу часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов (высокого напряжения);

1,15767 – величина средневзвешенной стоимости приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом и розничном рынках, указанной в информационном сообщении РСТ, опубликованном в газете «Марийская правда» от 05.02.2010.

Таким образом, вследствие неправильного расчета предельного уровня свободной (нерегулируемой) цены на электроэнергию, реализованную ОАО «Мариэнергосбыт», например, по одноставочному тарифу, дифференцированному по числу часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов (высокого напряжения) прочим потребителям, ОАО «Мариэнергосбыт» получило в январе 2010 года - $2,74442 - 2,36529 = 0,37913$ руб. необоснованного дохода с 1 кВтч.

По расчетам Комиссии, необоснованный доход, также в размере 0,37913 руб. с 1 кВтч, был получен в период с января по сентябрь 2010 г. ОАО «Мариэнергосбыт» при продаже электрической энергии прочим потребителям, покупающим электрическую энергию по одноставочному тарифу, дифференцированному по числу часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов, от 6000 до 7000 часов, от 5000 до 6000 часов, до 5000 часов (высокого напряжения, среднего напряжения 1, среднего напряжения 2, низкого напряжения).

По информации, представленной ОАО «Мариэнергосбыт» в ФАС России, всего объем полезного отпуска электрической энергии в 2010 г. потребителям с $N > 750$ кВа по одноставочному тарифу (без учета по зонам суток), потребителям с $N < 750$ кВа по одноставочному тарифу (без учета по зонам суток), непромышленным потребителям (без учета по зонам суток), сельскохозяйственным

товаропроизводителям составил:

- за январь 2010 - 54160,687 тыс. кВтч;
- за февраль 2010 – 51434,65 тыс. кВтч;
- за март 2010 – 52413,182 тыс. кВтч;
- за апрель 2010 – 38962,814 тыс. кВтч;
- за май 2010 – 33541,388 тыс. кВтч;
- за июнь 2010 – 34700,821 тыс. кВтч;
- за июль 2010 – 40449,207 тыс. кВтч;
- за август 2010 – 41892,158 тыс. кВтч;
- за сентябрь 2010 – 35260,976 тыс. кВтч.

Размер необоснованного дохода ОАО «Мариэнергосбыт» при продаже электрической энергии прочим потребителям, покупающим электрическую энергию по одноставочному тарифу, дифференцированному по числу часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов, от 6000 до 7000 часов, от 5000 до 6000 часов, до 5000 часов (высокого напряжения, среднего напряжения 1, среднего напряжения 2, низкого напряжения) составил:

- в январе 2010 - $54160,687 \times 0,37913 = 20533,94126$ тыс. руб.;
- в феврале 2010 – $51434,65 \times 0,37913 = 19500,41885$ тыс. руб.;
- в марте 2010 – $52413,182 \times 0,37913 = 19871,40969$ тыс. руб.;
- в апреле 2010 – $38962,814 \times 0,37913 = 14771,97167$ тыс. руб.;
- в мае 2010 – $33541,388 \times 0,37913 = 12716,54643$ тыс. руб.;
- в июне 2010 – $34700,821 \times 0,37913 = 13156,12227$ тыс. руб.;
- в июле 2010 – $40449,207 \times 0,37913 = 15335,50785$ тыс. руб.;
- в августе 2010 – $41892,158 \times 0,37913 = 15882,57386$ тыс. руб.;
- в сентябре 2010 – $35260,976 \times 0,37913 = 13368,49383$ тыс. руб.

Таким образом, размер необоснованного дохода ОАО «Мариэнергосбыт» в период с января по сентябрь 2010 при продаже электрической энергии прочим потребителям, покупающим электрическую энергию по одноставочному тарифу,

дифференцированному по числу часов использования заявленной мощности свыше 7000 часов, от 6000 до 7000 часов, от 5000 до 6000 часов, до 5000 часов (высокого напряжения, среднего напряжения 1, среднего напряжения 2, низкого напряжения) составил 145136,9857 тыс. руб.

Для расчета предельного уровня свободной (нерегулируемой) цены на электроэнергию, реализованную ОАО «Мариэнергосбыт» прочим потребителям по одноставочному тарифу, по двухставочному тарифу, а также по тарифам, дифференцированным по зонам суток, ОАО «Мариэнергосбыт» применяет аналогичную схему.

В результате нарушения установленного порядка ценообразования ОАО «Мариэнергосбыт» получило необоснованный доход в размере более 145 000 000 рублей.

Методика расчета предельных уровней свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность) ОАО «Мариэнергосбыт» противоречит законодательству Российской Федерации.

Комиссией проанализированы расчеты предельного уровня свободной цены у 9 (девяти) гарантирующих поставщиков (сбытовых организаций) (расчеты имеются в материалах дела), среди которых ОАО «Мосэнергосбыт», ОАО «Кольская сбытовая компания», ОАО «Ярославская сбытовая компания», ООО «Донэнергосбыт», ОАО «Алтайэнергосбыт», ОАО «Астраханская энергосбытовая компания», ОАО «Свердловскэнергосбыт», ОАО «Рязанская энергетическая сбытовая компания», ОАО «Калужская сбытовая компания».

При проведении анализа были использованы данные о предельных уровнях свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность), размещенные на сайтах в сети «Интернет» указанных гарантирующих поставщиков (сбытовых организаций), ОАО «АТС», уполномоченных органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

По результатам анализа указанных сведений можно сделать вывод, что данные организации предельные уровни свободных (нерегулируемых) цен на розничных рынках, для прочих потребителей, осуществляющих расчеты за электрическую энергию (мощность) по одноставочному тарифу, определяют как сумму средневзвешенной свободной (нерегулируемой) цены на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке (указанной на сайте ОАО «АТС»), размера платы за услуги, подлежащие государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя) (указанного в нормативных правовых актах уполномоченных органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов).

При этом, например, средневзвешенная стоимость электрической энергии (мощности), указанная в постановлении Министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области от 25 декабря 2009 № 229-эк «Об установлении тарифов на электрическую энергию, поставляемую потребителям Калужской области в 2010 году», отличается от информации о величине средневзвешенной стоимости приобретения единицы электрической энергии (мощности) на оптовом и розничном рынках, учтенная при установлении тарифов.

Вместе с тем ОАО «Калужская сбытовая компания» предельные уровни свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность) для прочих потребителей, осуществляющих расчеты за электрическую энергию (мощность) по

одноставочному тарифу, определяют как сумму средневзвешенной свободной (нерегулируемой) цены на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке, размера платы за услуги, подлежащие государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя).

Правомерность расчета предельных уровней свободной (нерегулируемой) цены неоднократно являлась предметом судебного рассмотрения, в том числе Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (например, постановление Федерального Арбитражного суда Центрального округа от 02.04.2010 по делу № А48-4910/2009; определение Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 04.08.2010 № ВАС-10432/10; решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 07.06.2010 по делу № А10-940/2010; постановление Федерального Арбитражного суда Восточно – Сибирского округа от 20.09.2010 № А10-940/2010).

Анализ судебных решений позволяет сделать вывод, что предельные уровни свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность) для прочих потребителей, осуществляющих расчеты за электрическую энергию (мощность) по одноставочному тарифу, определяется как сумма средневзвешенной свободной (нерегулируемой) цены на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке, размера платы за услуги, подлежащие государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя). Согласно пункту 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Приказом ФСТ России от 03.04.2007 № 47-э ОАО «Мариэнергосбыт» включено в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков и зон их деятельности.

Приказами Марийского УФАС России от 30.06.2005 № 46, от 07.12.2007 № 101, от 08.06.2009 № 55 ОАО «Мариэнергосбыт» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35%, с долей хозяйствующего субъекта на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии более 50 % в административных границах Республики Марий Эл.

В связи с этим, ОАО «Мариэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке купли - продажи электрической энергии на территории Республики Марий Эл.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. В пункте 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение.

В соответствии с положениями пункта 4 постановления Пленума Высшего

Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 30.06.2008 № 30, в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Таким образом, при расчете предельных уровней свободной (нерегулируемой) цены на электрическую энергию (мощность) ОАО «Мариэнергосбыт» при расчетах с потребителями за электрическую энергию (мощность) нарушило порядок установления предельных уровней свободной (нерегулируемой) цены на электрическую энергию (мощность), установленный пунктом 109 Правил № 530, а также самостоятельно определило размер платы за услуги, подлежащие государственному регулированию в соответствии с законодательством Российской Федерации, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией данного потребителя (покупателя) и совершило манипулирование ценами на розничном рынке электрической энергии, что является нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия по делу № 1 10/123-10

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Мариэнергосбыт» нарушившим:

- часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем совершения действий, выразившихся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и манипулировании ценами на розничном рынке электрической энергии при расчете предельных уровней свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность) при расчетах с потребителями в 2010 году.

2. Выдать ОАО «Мариэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнять решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии

В.Г. Королев

О.В. Мильчакова

Е.В. Цышевская

Б.Б. Дроздов

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1 10/123-10

21 декабря 2010 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии

Голомолзин А.Н. – заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы;

члены Комиссии:

Королев В.Г. – начальник Управления контроля электроэнергетики;

Мильчакова О.В. – заместитель начальника Управления - начальник отдела электроэнергетики Управления контроля электроэнергетики;

Цышевская Е.В. – заместитель начальника Управления - начальник отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;

Дроздов Б.Б. – заместитель начальника отдела правовой экспертизы Правового управления;

Корнеев О.С. – ведущий специалист-эксперт отдела электроэнергетики Управления контроля электроэнергетики,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 21.12.2010 по делу № 1 10/123-10 о нарушении Открытым акционерным обществом «Мариэнергосбыт» (место нахождения: 424019, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Й. Кырля, д. 21) (далее – ОАО «Мариэнергосбыт») части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Мариэнергосбыт» в срок, не превышающий 1 (один) месяц со дня получения настоящего Предписания, прекратить нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, манипулирование ценами при осуществлении расчетов с прочими потребителями за электрическую энергию (мощность) по свободным (нерегулируемым) ценам путем:

1.1) расчета предельных уровней свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность), поставляемую ОАО «Мариэнергосбыт» прочим потребителям, в соответствии с установленными нормативными правовыми актами порядком ценообразования;

1.2) расчета сумм за электрическую энергию (мощность), предъявляемых ОАО «Мариэнергосбыт» к оплате прочим потребителям, исходя из предельных уровней свободных (нерегулируемых) цен, рассчитанных в соответствии с подпунктом 1.1 настоящего Предписания.

2. ОАО «Мариэнергосбыт» не допускать нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской

Федерации об электроэнергетике, в том числе нарушений установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и манипулирования ценами на розничном рынке электрической энергии при расчете предельных уровней свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность) при расчетах с потребителями.

3. ОАО «Мариэнергосбыт» о выполнении пункта 1 настоящего Предписания сообщить ФАС России в срок, не превышающий 5 дней со дня совершения действий, указанных в пункте 1 настоящего Предписания, представив в ФАС России подтверждающие документы.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии В.Г. Королев

О.В. Мильчакова

Е.В. Цышевская

Б.Б. Дроздов

О.С. Корнеев