

**РЕШЕНИЕ по делу № 46 о нарушении
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «12» сентября 2012г.

В полном объеме решение изготовлено «26» сентября 2012г.

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

при участии:

- генерального директора ООО «Арктик-энерго» <К...> ,
- юриста ООО «Арктик-энерго» <Ф...> ,
- директора филиала «Северный» ОАО «Оборонэнергосбыт» <И...> ,

рассмотрев дело № 46 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Арктик-энерго» (184511, Мурманская обл., г.Мончегорск, ул.Кольская, д. 6а) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

ОАО «Оборонэнергосбыт» в лице филиала «Северный» обратилось в Мурманское УФАС России с заявлением в отношении гарантирующего поставщика электрической энергии (мощности) ООО «Арктик-энерго» по факту нарушения установленного Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011г. № 1179 «Об определении и применении гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность)» порядка ценообразования при определении и применении нерегулируемой цены на электрическую энергию (мощность), поставляемую ОАО «Оборонэнергосбыт» в целях энергоснабжения объектов, расположенных в г.Мончегорске, присоединённых к электрическим сетям ОАО «Мончегорские электрические сети».

По признакам нарушения антимонопольного законодательства в отношении ООО «Арктик-энерго» было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства №46.

По результатам проведённого Мурманским УФАС России анализа розничного рынка электрической энергии (мощности) на территории Мурманской области (см. Аналитический отчёт от 27.04.2012г.) было установлено, что энергосбытовая компания ООО «Арктик-энерго» в соответствии с Постановлением Комитета по тарифному регулированию Мурманской области от 23.10.2006г. №28/1 осуществляет свою деятельность в статусе гарантирующего поставщика в границах балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Кольская ГМК» и ОАО «Мончегорские электрические сети».

Согласно полученным в ходе анализа рынка сведениям, на долю действующей на территории г.Мончегорска и г.Заполярье энергосбытовой компании ООО «Арктик-энерго» по состоянию на конец 2011г. пришлось 99,8% всей реализованной в границах сетей ОАО «Мончегорские электрические сети» электрической энергии (мощности) и 100% всей реализованной в границах ОАО «Кольская ГМК» электрической энергии (мощности).

Согласно статье 5 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим может быть признано положение хозяйствующего субъекта, если его доля на рынке определённого товара превышает 50%.

Таким образом, учитывая изложенное, ООО «Арктик-энерго» занимает доминирующее положение с долей более 50% на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории г.Мончегорска в границах балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Мончегорские электрические сети» и ОАО «Кольская ГМК», а также на территории г.Заполярье в границах балансовой принадлежности сетей ОАО «Кольская ГМК».

Комиссией из представленных материалов, а также пояснений лиц участвующих в рассмотрении дела установлено следующее.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 02.02.2010г. №78-р ОАО «Оборонэнерго» определено единственным поставщиком электрической энергии для нужд Минобороны России, в том числе в целях обеспечения снабжения электрической энергией подведомственных Минобороны России организаций.

Во исполнение указанного Распоряжения и в целях энергоснабжения ряда объектов, расположенных в г.Мончегорске, ОАО «Оборонэнерго» осуществляет приобретение электрической энергии (мощности) у

гарантирующего поставщика электрической энергии (мощности) ООО «Арктик-энерго» по договору энергоснабжения №2020 от 01.01.2010г.

При расчётах за реализованную ОАО «Оборонэнергосбыт» электрическую энергию (мощность) ООО «Арктик-энерго», руководствуясь положениями Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» и Постановления Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 №530, применяло свободные (нерегулируемые) цены (не выше предельных уровней нерегулируемых цен), рассчитываемые исходя из цен на приобретаемые гарантирующим поставщиком электрическую энергию и мощность, сложившихся на оптовом рынке, цен на услуги, оказание которых неразрывно связано с процессом снабжения потребителей электрической энергией, инфраструктурных платежей и сбытовой надбавки гарантирующего поставщика.

01.02.2012г. вступили в силу Правила определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), утверждённые Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011г. №1179.

В соответствии с пунктом 2 указанных Правил (в редакции, действовавшей на момент обращения Заявителя), до 1 января 2015 г. гарантирующие поставщики определяют и применяют предельные уровни нерегулируемых цен для соответствующих ценовых категорий в отношении энергосбытовых организаций, которые не осуществляют покупку (поставку) электрической энергии (мощности) на оптовом рынке электрической энергии и мощности, определены актом Правительства Российской Федерации в целях снабжения электрической энергией находящихся в ведении Министерства обороны Российской Федерации организаций и осуществляют энергоснабжение указанных организаций и иных потребителей (юридических и физических лиц), энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании организациям, находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации и (или) образованным во исполнение [Указа](#) Президента Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. N 1359 «Об открытом акционерном обществе «Оборонсервис», без учета своей сбытовой надбавки.

В связи с вступлением в силу указанного нормативно-правового акта ОАО «Оборонэнергосбыт» обратилось в адрес ООО «Арктик-энерго» с письмом (исх. №06/2-11/72 от 06.02.2012г.), в котором просило гарантирующего поставщика с 01.02.2012г. не применять сбытовую надбавку при расчёте нерегулируемой цены на электрическую энергию, поставляемую конечным потребителям ОАО «Оборонэнергосбыт» по договору энергоснабжения №2020 от 01.01.2010г.

Однако представленные в материалы дела документы (счёта-фактуры за февраль, март, апрель, май, июнь 2012г.) свидетельствуют о том, что несмотря на требования приведённой нормы и то обстоятельство, что деятельность ОАО «Оборонэнергосбыт» на территории Мурманской области соответствует признакам, указанным в пункте 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), ООО «Арктик-энерго» в период с февраля по июнь 2012г. продолжало выставлять в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» платёжные документы с указанием цены, включающей сбытовую надбавку в размере 0,0138 руб./кВт.ч, установленную для гарантирующего поставщика Постановлением Управления по тарифному регулированию Мурманской области от 26.12.2011 N 64/1.

Свои действия гарантирующий поставщик ООО «Арктик-энерго» мотивировало тем, что требование об исключении сбытовой надбавки при определении предельных уровней нерегулируемых цен, установленное в пункте 2 Правил определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), утверждённых Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011г. №1179, вступает в противоречие с пунктом 1 статьи 40 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике». Так, согласно пункту 1 статьи 40 Федерального закона «Об электроэнергетике», на территориях, объединённых в ценовые зоны оптового рынка, гарантирующие поставщики осуществляют продажу электрической энергии (мощности) (за исключением объема электрической энергии (мощности), поставляемого населению и приравненным к нему категориям потребителей) на розничных рынках по нерегулируемым ценам не выше предельных уровней нерегулируемых цен, рассчитанных в соответствии с основными [положениями](#) функционирования розничных рынков исходя из цен на приобретаемые гарантирующими поставщиками электрическую энергию и мощность на оптовом рынке, сбытовой надбавки гарантирующего поставщика и цен на услуги, оказание которых неразрывно связано с процессом снабжения потребителей электрической энергией.

При этом пунктом 5 статьи 3 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что в случае противоречия указа Президента Российской Федерации или постановления Правительства Российской Федерации Гражданскому кодексу РФ или иному закону, применяется Кодекс или соответствующий закон.

Кроме того, как следует из пояснений ООО «Арктик-энерго», лишение гарантирующего поставщика возможности применять свою сбытовую надбавку при расчёте нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), поставляемую в рамках договора энергоснабжения №2020 от 01.01.2010г., заключённого с ОАО «Оборонэнергосбыт», нарушает права и ущемляет имущественные интересы ООО «Арктик-энерго», поскольку Общество фактически лишается своего вознаграждения в виде сбытовой надбавки, т.е. части доходов от своей деятельности.

Рассмотрев представленные материалы и документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 г. №1179, вступившим в силу 01.02.2012 г., установлен порядок определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность). В частности, в пункте 2 указанного нормативно-правового акта содержится сформулированное законодателем требование о том, что до 01.01.2015 г. гарантирующим поставщикам надлежит определять предельные уровни нерегулируемых цен в отношении энергосбытовых организаций, которые определены актом Правительства Российской Федерации в целях снабжения электрической энергией находящихся в ведении Министерства обороны Российской Федерации организаций и осуществляющих энергоснабжение указанных организаций и иных потребителей (юридических и физических лиц), энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании организациям, находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации, и (или) образованным во исполнение [Указа](#) Президента Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. N 1359 "Об открытом акционерном обществе "Оборонсервис", без учёта своей сбытовой надбавки.

Выставляя к оплате ОАО «Оборонэнергосбыт» в период с февраля 2012 г. по июнь 2012 г. платёжные документы, сформированные с применением цены, включающей сбытовую надбавку гарантирующего поставщика, ООО «Арктик-энерго» допустило нарушение установленного Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 г. №1179 порядка ценообразования.

Доводы ООО «Арктик-энерго» относительно противоречия условий, содержащихся в пункте 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 г. №1179 положениям Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике», имеющего большую юридическую силу, а также об ущемлении имущественных интересов Общества, выразившемся в невозможности получения вознаграждения за осуществляемую деятельность, не могут быть приняты Управлением в качестве обоснования правомерности уклонения ООО «Арктик-энерго» от исполнения требований, содержащихся в указанном нормативном правовом акте.

Утверждённые Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 г. №1179 Правила определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность) были приняты Правительством Российской Федерации в пределах его полномочий во

исполнение пункта 2 статьи 21 Федерального закона «Об электроэнергетике», имеющего большую юридическую силу. Кроме того, пункт 1 статьи 40 Федерального закона «О защите конкуренции», по сути, не устанавливает порядок расчёта предельных уровней нерегулируемых цен как сложения всех перечисленных в норме величин, а лишь определяет круг составляющих, которые могут быть учтены при расчёте предельных уровней нерегулируемых цен.

Механизм возмещения недополученных доходов, возникающих в связи с исключением из применяемой гарантирующим поставщиком цены сбытовой надбавки, содержится в Федеральном законе «Об электроэнергетике» и в Основах ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011г. №1178.

Так, в силу пункта 2 статьи 23 Федерального закона «Об электроэнергетике» при государственном регулировании цен (тарифов) в сфере электроэнергетики должны соблюдаться такие основные принципы, как определение экономической обоснованности планируемых (расчетных) себестоимости и прибыли при расчете и утверждении цен (тарифов), обеспечение экономической обоснованности затрат коммерческих организаций на производство, передачу и сбыт электрической энергии, учет результатов деятельности организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности, по итогам работы за период действия ранее утвержденных цен (тарифов).

Данные принципы нашли своё выражение в пункте 7 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 №1178. Как следует из указанной нормы, в случае если на основании данных статистической и бухгалтерской отчетности за год и иных материалов выявлены экономически обоснованные расходы организаций, осуществляющих регулируемую деятельность, не учтенные при установлении регулируемых цен (тарифов) на тот период регулирования, в котором они понесены, или доход, недополученный при осуществлении регулируемой деятельности в этот период регулирования по независящим от организации, осуществляющей регулируемую деятельность, причинам, указанные расходы (доход) учитываются регулирующими органами при установлении регулируемых цен (тарифов) на следующий период регулирования.

Изложенные выводы отражены в решении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по делу № ВАС-4119/12 от 24.07.2012г., в рамках которого судом рассматривались, в том числе, доводы, аналогичные приведённым выше доводам ООО «Арктик-энерго».

«Арктик-энерго» нарушило установленный Правилами определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011г. №1179, порядок ценообразования при осуществлении расчётов с ОАО «Оборонэнергосбыт» за поставленную по договору энергоснабжения №2020 от 01.01.2010г. электроэнергию (мощность) путём выставления в период с февраля по июнь 2012г. платёжных документов, сформированных с применением цены, включающей сбытовую надбавку гарантирующего поставщика.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «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 нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В ходе рассмотрения дела ООО «Арктик-энерго» были представлены документы (счёт на оплату №2020712 от 31.07.2012г., счёт-фактура №2020712 от 31.07.2012г.), свидетельствующие о том, что в июле 2012г. расчёт обязательств по оплате электроэнергии, поставленной потребителям ОАО «Оборонэнергосбыт» по договору энергоснабжения №2020 от 01.01.2010г., произведён без учёта сбытовой надбавки ООО «Арктик-энерго». На заседании комиссии представитель ОАО «Оборонэнергосбыт» подтвердил, что по платёжному документу за июль 2012г., выставленному в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» разногласия сторон в части применения сбытовой надбавки отсутствуют.

Кроме того, как следует из представленных документов, ООО «Арктик-энерго» произвело перерасчёт обязательств ОАО «Оборонэнергосбыт» по оплате поставленной электроэнергии (мощности) за период с 01.02.2012г. по 30.06.201г. без учёта своей сбытовой надбавки.

Таким образом, на момент принятия Комиссией решения ООО «Арктик-энерго» были приняты меры по устранению нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

В связи с данным обстоятельством Комиссия делает вывод о наличии оснований для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и об отсутствии необходимости в выдаче предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Арктик-энерго» (184511, Мурманская обл., г.Мончегорск, ул.Кольская, д. 6а) факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного Правилами определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011г. №1179, порядка ценообразования при осуществлении расчётов с ОАО «Оборонэнергосбыт» за поставленную по договору энергоснабжения №2020 от 01.01.2010г. электроэнергию (мощность) путём выставления в период с февраля по июнь 2012г. платёжных документов, сформированных с применением цены, включающей сбытовую надбавку гарантирующего поставщика.
2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить производство по делу №46 в отношении ООО «Арктик-энерго» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.
3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

