

19.02.2009 г.

г. Ярославль

(решение в полном объеме изготовлено 06.03.2009 г.)

**Решение  
по делу № 03-03/79-08**

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

<...>,

с участием от закрытого акционерного общества "Железобетон" (далее ЗАО "Железобетон") - <...>; от общества с ограниченной ответственностью "СТТ" (далее ООО "СТТ") - <...>; от филиала ОАО "РЖД" Северной железной дороги структурного подразделения "Энергосбыт" (далее ОАО "РЖД") - <...>; от Управления по технологическому и экологическому надзору по Ярославской области - <...>,

рассмотрев дело № 03-03/79-08 по признакам нарушения ООО «СТТ» и ЗАО "Железобетон" части 1 статьи 10 и пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**установила:**

В Ярославское УФАС России поступило заявление от 06.10.2008 г. вх., № 4865 ОАО "РЖД" о нарушении ЗАО "Железобетон" и ООО "СТТ" антимонопольного законодательства, выразившегося, по мнению заявителя, в ущемлении его интересов путем взимании платы за передачу электроэнергии, препятствования перетоку электроэнергии, а также создание препятствий ЗАО "Железобетон" к заключению ОАО "РЖД" договора электроснабжения с гарантирующим поставщиком. Представители ЗАО "Железобетон" и ООО "СТТ" по поводу вменяемого им нарушения пояснили следующее. Для установления тарифа на передачу электроэнергии ими в Департамент топлива, энергетики и регулирования тарифов по Ярославской области направлены обращения для установления тарифа на передачу электроэнергии (после возбуждения данного дела). ЗАО "Железобетон" также пояснил, что ОАО "РЖД" не является субабонентом ЗАО "Железобетон", так как не посредственно не присоединен к сетям ЗАО "Железобетон". Во внутреннем распределении потребления электроэнергии по абоненту - ЗАО "Железобетон", ОАО "ЯСК" ОАО "РЖД" как отдельного субабонента не выделяет. Электроэнергию ОАО "РЖД" получает непосредственно от ООО "СТТ", следовательно, является его субабонентом. ООО "СТТ" в свою очередь является субабонентом ЗАО "Железобетон", что подтверждается актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности в электросетях между ООО "СТТ" и ЗАО "Железобетон".

Принимая решение о нарушении ЗАО "Железобетон" и ООО "СТТ" антимонопольного законодательства, Комиссия исходит из следующего. ЗАО "Железобетон" заключен с ОАО "Ярославской сбытовой компанией" договор № 83 от 20.12.1995г. на поставку электроэнергии. В свою очередь ЗАО "Железобетон" заключены договоры на передачу и потребление электрической энергии со следующими субабонентами:

- Филиал УПТК ОАО "Ярхимпромстрой" договор № 7 от 01.01.2002 г.;
- ООО Компания "ТрансСтройСервис" - Заказчик" договор № 7-83 от 01.04.2004 г.;
- ООО "Фирма "Фронтон" договор № 7а-83 от 01.10.2007 г.;
- ООО "СТТ" договор № 7а-83 от 16.08.2008 г.;
- ОАО 03 "Прогресс" договор № 1-83 от 01.01.2005 г.;
- ОАО "Автодизель" договор от 01.03.2001 г.;
- ОАО "Ярстройснаб" договор от 05.11.1998 г.;
- ОАО "Керамзит" договор от 01.01.2001 г.

Согласно п. 4.2 указанных договоров ЗАО "Железобетон" помимо платы за потребленную электроэнергию, **взимало с указанных хозяйствующих субъектов плату в виде компенсации затрат по эксплуатации передаточных устройств и их обслуживанию.** Размер данной платы составлял с 01.04.2006 г. 13к. за 1 кВт. ч.; с 01.02.2007 г. 14к. за 1 кВт. ч.; с 01.03.2008 г. 16 к. за 1 кВт. ч.

На основании заключенных договоров на передачу и потребление электроэнергии, ЗАО "Железобетон" выставяло субабонентам счета-фактуры для оплаты компенсации затрат по эксплуатации передаточных устройств и их обслуживания.

В материалах дела имеются следующие счета-фактуры:

№ 6040406 от 30.04.2006; № 6040404 от 30.04.2006; № 6040389 от 30.04.2006; № 6040397 от 30.04.2006; № 6040395 от 30.04.2006; № 6040392 от 30.04.2006; № 6050453 от 31.05.2006; № 6050450 от 31.05.2006; № 6050446 от 31.05.2006; № 6050436 от 31.05.2006; № 6050434 от 31.05.2006; № 6050433 от 31.05.2006; № 6060611 от 30.06.2006; № 6060610 от 30.06.2006; № 6060609 от 30.06.2006; № 6060607 от 30.06.2006; № 6060605 от 30.06.2006; № 6060604 от 30.06.2006; № 6070654 от 31.07.2006; № 6070653 от 31.07.2006; № 6070652 от 31.07.2006; № 6070649 от 31.07.2006; № 6070648 от 31.07.2006; № 6070647 от 31.07.2006; № 6080782 от 31.08.2006; № 6080780 от 31.08.2006; № 6080749 от 31.08.2006; № 6080774 от 31.08.2006; № 6080748 от 31.08.2006; № 6080772 от 31.08.2006; № 6090670 от 30.09.2006; № 6090668 от 30.09.2006; № 6090690 от 30.09.2006; № 6090689 от 30.09.2006; № 6090688 от 30.09.2006; № 6090687 от 30.09.2006; № 6100505 от 31.10.2006; № 6100504 от 31.10.2006; № 6100502 от 31.10.2006; № 6100496 от 31.10.2006; № 6100494 от 31.10.2006; № 6100492 от 31.10.2006; № 6110575 от 30.11.2006; № 6110574 от 30.11.2006; № 6110573 от 30.11.2006; № 6110570 от 30.11.2006; № 6110569 от 30.11.2006; № 6110568 от 30.11.2006; № 6120481 от 29.12.2006; № 6120479 от 29.12.2006; № 6120468 от 29.12.2006; № 6120472 от 29.12.2006; № 6120471 от 29.12.2006; № 6120470 от 29.12.2006;

№ 7010353 от 31.01.2007; № 7010351 от 31.01.2007; № 7010349 от 31.01.2007; № 7010338 от 31.01.2007; № 7010343 от 31.01.2007; № 7010341 от 31.01.2007; № 7020402 от 28.02.2007; № 7020398 от 28.02.2007; № 7020404 от 28.02.2007; № 7020413 от 28.02.2007; № 7020400 от 28.02.2007; № 7020411 от 28.02.2007; № 7030477 от 31.03.2007; № 7030483 от 31.03.2007; № 7030494 от 31.03.2007; № 7030480 от 31.03.2007; № 7030474 от 31.03.2007; № 7030492 от 31.03.2007; № 7040618 от 28.04.2007; № 7040593 от 28.04.2007; № 7040613 от 28.04.2007; № 7040616 от 28.04.2007; № 7040631 от 28.04.2007; № 7040633 от 28.04.2007; № 7050634 от 31.05.2007; № 7050622 от 31.05.2007; № 7050632 от 31.05.2007; № 7050627 от 31.05.2007; № 7050624 от 31.05.2007; № 7050620 от 31.05.2007; № 7060640 от 30.06.2007; № 7060648 от 30.06.2007; № 7060642 от 30.06.2007; № 7060644 от 30.06.2007; № 7060627 от 30.06.2007; № 7060652 от 30.06.2007; № 7070681 от 31.07.2007; № 7070679 от 31.07.2007; № 7070673 от 31.07.2007; № 7070671 от 31.07.2007; № 7070687 от 31.07.2007; № 7070689 от 31.07.2007; № 7080663 от 31.08.2007; № 7080669 от 31.08.2007; № 7080671 от 31.08.2007; № 7080661 от 31.08.2007; № 7080657 от 31.08.2007; № 7080659 от 31.08.2007; № 7090638 от 30.09.2007; № 7090636 от 30.09.2007; № 7090626 от 30.09.2007; № 7090640 от 30.09.2007; № 7090630 от 30.09.2007; № 7090628 от 30.09.2007; № 7100661 от 31.10.2007; № 7100619 от 31.10.2007; № 7100669 от 31.10.2007; № 7100659 от 31.10.2007; № 7100657 от 31.10.2007; № 7100667 от 31.10.2007; № 7110624 от 30.11.2007; № 7110609 от 30.11.2007; № 7110626 от 30.11.2007; № 7110644 от 30.11.2007; № 7110634 от 30.11.2007; № 7110628 от 30.11.2007; № 7120458 от 31.12.2007; № 7120487 от 31.12.2007; № 7120466 от 31.12.2007; № 7120481 от 31.12.2007; № 7120468 от 31.12.2007; № 7120472 от 31.12.2007;

№ 8010379 от 31.01.2008; № 8010383 от 31.01.2008; № 8010385 от 31.01.2008; № 8010387 от 31.01.2008; № 8010391 от 31.01.2008; № 8010393 от 31.01.2008; № 8020512 от 29.02.2008; № 8020516 от 29.02.2008; № 8020518 от 29.02.2008; № 8020520 от 29.02.2008; № 8020528 от 29.02.2008; № 8030462 от 31.03.2008; № 8030461 от 31.03.2008; № 8030464 от 31.03.2008; № 8030466 от 31.03.2008; № 8030472 от 31.03.2008; № 8030474 от 31.03.2008; № 8040546 от 30.04.2008; № 8040540 от 30.04.2008; № 8040542 от 30.04.2008; № 8040522 от 30.04.2008; № 8040554 от 30.04.2008; № 8040556 от 30.04.2008; № 8050605 от 31.05.2008; № 8050603 от 31.05.2008; № 8050601 от 31.05.2008; № 8050595 от 31.05.2008; № 8050593 от 31.05.2008; № 8050591 от 31.05.2008; № 8060680 от 30.06.2008; № 8060679 от 30.06.2008; № 8060678 от 30.06.2008; № 8060674 от 30.06.2008; № 8060673 от 30.06.2008; № 8060671 от 30.06.2008; № 8070635 от 31.07.2008; № 8070633 от 31.07.2008; № 8070627 от 31.07.2008; № 8070625 от 31.07.2008; № 8070623 от 31.07.2008; № 8070621 от 31.07.2008; № 8080600 от 31.08.2008; № 8080592 от 31.08.2008; № 8080586 от 31.08.2008; № 8080558 от 31.08.2008; № 8080556 от 31.08.2008; № 8080554 от 31.08.2008; № 8080594 от 31.08.2008; № 8090643 от 30.09.2008; № 8090646 от 30.09.2008; № 8090645 от 30.09.2008; № 8090640 от 30.09.2008; № 8090639 от 30.09.2008; № 8090638 от 30.09.2008; № 8100616 от 31.10.2008; № 8100614 от 31.10.2008; № 8100606 от 31.10.2008; № 8100604 от 31.10.2008; № 8100602 от 31.10.2008; № 8100608 от 31.10.2008; № 8110424 от 30.11.2008; № 8110423 от 30.11.2008; № 8110422 от 30.11.2008; № 8110419 от 30.11.2008; № 8110418 от 30.11.2008; № 8110417 от 30.11.2008; № 8120346 от 31.12.2008 от 31.12.2008; № 8120345 от 31.12.2008; № 8120344 от 31.12.2008; № 8120341 от 31.12.2008; № 8120340 от 31.12.2008; № 8120339 от 31.12.2008;

на общую сумму 5 161 839 р. 90 к.

Поступление данной суммы на счет ЗАО "Железобетон" подтверждается реестром платежных поручений.

ООО "СТТ" являясь субабонентом ЗАО "Железобетон" осуществляет передачу

электроэнергии ОАО "РЖД" на основании договора возмещение затрат на поставку (отпуск) и потребление электрической энергии № ДЭ-176 от 01.08.2008 г. Согласно п. 3.4 данного договора ОАО "РЖД", помимо потребленной электроэнергии, **компенсирует ООО "СТТ" затраты по эксплуатации передаточных устройств и их обслуживанию на основании "Расчета затрат ООО "СТТ" связанных с обслуживанием передаточных устройств электроэнергии.** Размер данной платы составляет 26 к. за 1кВт ч.

На основании указанного договора ООО "СТТ" выставяло ОАО "РЖД" счета-фактуры, куда помимо оплаты потребленной электроэнергии входила **плата за передаточные устройства по электроэнергии.**

В материалах дела имеются следующие счета-фактуры:

№ 00000019 от 12.11.2008; № 18 от 15.10.2008; № 00000013 от 15.10.2008; № 00000007 от 31.08.2008, на общую сумму 30 856 р. 03 к.

Данная сумма ОАО "РЖД" была перечислена ООО "СТТ" на основании следующих платежных поручений:

№ 674856 от 19.11.2008; № 659433 от 24.10.2008; № 643464 от 26.09.2008.

Статьей 6 Федерального закона от 14.04.1995 г. № 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в РФ" предусмотрено, что органы исполнительной власти субъектов РФ в области государственного регулирования тарифов устанавливают тарифы на услуги по передаче электрической энергии по распределительным сетям в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней тарифов на услуги по передаче электрической энергии распределительным сетям.

В соответствии с п. 64 Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 г. № 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в РФ" (далее Постановление № 109) в тарифе на услуги по передаче электроэнергии учитываются расходы на оплату нормативных технологических потерь, в целях компенсации экономически обоснованных расходов организаций, оказывающих услуги по передаче электрической энергии, на покупку электрической энергии в объемах, необходимых для покрытия нормативных технологических потерь, а также затраты на содержание электрических сетей.

Согласно п. 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861 (далее Правила недискриминационного доступа) собственники или иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредовано присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это плату. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Таким образом, существует определенный порядок расчета платы за услуги по передаче электрической энергии, который производится только органами исполнительной власти субъектов РФ в области государственного регулирования тарифов индивидуально путем рассмотрения соответствующих дел.

Согласно письму № 01-07/2490 от 06.11.2008 г. полученного от Департамента топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области, ООО "СТТ" за установлением тарифа на услуги по передаче электрической энергии не обращалось.

Представитель ЗАО "Железобетон" пояснил, что тариф на передачу электроэнергии Департаментом топлива, энергетики и регулирования тарифов по Ярославской области не установлен.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 174-ФЗ "О естественных монополиях" услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере естественной монополии. ЗАО "Железобетон" и ООО "СТТ" осуществляют транспортировку электроэнергии по своим сетям, следовательно, является субъектом естественной монополии. В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального от 26.07.2006г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции" доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Таким образом, ЗАО "Железобетон" и ООО "СТТ" занимают доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в пределах территории, охваченной присоединенной сетью.

Таким образом, в результате незаконных действий:

- ЗАО "Железобетон", в данном случае субъекта занимающего доминирующее положение, выразившихся во взимании платы за передачу электрической энергии без тарифа установленного в надлежащем порядке, были ущемлены интересы, филиала УПТК ОАО "Ярхимпромстроя", ООО "Компании ТрансСтройСервис", ООО "Фирма "Фронтон", ООО "СТТ", ОАО 03 "Прогресс", ОАО "Автодизель", ОАО "Ярстройснаб", ОАО "Керамзит";

- ООО "СТТ", в данном случае, так же, субъекта занимающего доминирующее положение, выразившихся во взимании платы за передачу электрической энергии без тарифа установленного в надлежащем порядке, были ущемлены интересы ОАО "РЖД". Поскольку у УПТК ОАО "Ярхимпромстроя", ООО "Компании ТрансСтройСервис", ООО "Фирма "Фронтон", ООО "СТТ", ОАО 03 "Прогресс", ОАО "Автодизель", ОАО "Ярстройснаб", ОАО "Керамзит"; ОАО "РЖД" как у потребителей отсутствовала возможность воспользоваться правом на экономически обоснованный и надлежащим образом установленный (надлежащим субъектом и в надлежащем порядке) тариф – размер платы за услуги по передаче электрической энергии, что повлекло нарушение, предусмотренное п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ "О защите конкуренции".

Учитывая тот факт, что ЗАО "Железобетон", плата в размере 5 161 839 р. 90 к.; ООО "СТТ" в размере 30 856 р. 03 к. - за передачу электроэнергии взималась незаконно, то есть с нарушением антимонопольного законодательства, Комиссия полагает, что имеются основания для выдачи предписания ЗАО "Железобетон" и ООО "СТТ" о перечислении в федеральный бюджет дохода в сумме ЗАО "Железобетон" 5 161 839 р. 90 к., ООО "СТТ" – 30 856 р. 03 к., полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

Представитель Управления по технологическому и экологическому надзору по Ярославской области по фактам отключения электроэнергии на объекте ОАО "РЖД" Грузовой двор пояснил, что актов по авариям, в результате которых объект ОАО "РЖД" Грузовой двор оставался без электричества, не составлялись. Таким образом, в ходе рассмотрения дела Комиссией не установлено нарушение антимонопольного законодательства со стороны ЗАО "Железобетон" и ООО "СТТ" в части воспрепятствования перетоку электрической энергии ОАО "РЖД".

В части создания препятствий заключению ОАО "РЖД" договора энергоснабжения с гарантирующим поставщиком нарушение антимонопольного законодательства со стороны ЗАО "Железобетон", Комиссией в ходе рассмотрения дела установлено не было.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 ФЗ "О защите конкуренции",

**решила:**

1. Признать закрытое акционерное общество "Железобетон" нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона "О защите конкуренции" № 135-ФЗ от 26.07.2006.
2. Признать общество с ограниченной ответственностью "СТТ" нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона "О защите конкуренции" № 135-ФЗ от 26.07.2006.
3. Выдать закрытому акционерному обществу "Железобетон" предписание о перечислении в федеральный бюджет незаконно полученного дохода в общей сумме 5 161 839 р. 90 к.
4. выдать закрытому акционерному обществу "Железобетон" предписание о прекращении нарушения правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электроэнергии.
5. выдать обществу с ограниченной ответственностью "СТТ" предписание о перечислении в федеральный бюджет незаконно полученного дохода в общей сумме 30 856 р. 03 к.
6. выдать обществу с ограниченной ответственностью "СТТ" предписание о прекращении нарушения правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электроэнергии.

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

**ПРЕД П И С А Н И Е**

**по делу № 03-03/79-08**

19 февраля 2009 года

г. Ярославль

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

<...>, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 12.02.2009 г. по делу № 03-03/79-08 о нарушении закрытым акционерным обществом «Железобетон» и обществом с ограниченной ответственностью «СТТ» предусмотренным п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. Открытому акционерному обществу «СТТ» **в срок до 10 апреля 2009 года** выполнить следующие действия - перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства в общей сумме 30 856 р. 03 к. по следующим реквизиты:  
получатель Ярославское УФАС России БИК 047888001, кор. счет 30101810600000000715, счет 40101810700000010 ОКАТО 78401000000, КБК 16111602010010000140, ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области, ИНН 7604009440, КПП 760401001.
2. Закрытому акционерному обществу «Железобетон» **в срок до 10 апреля 2009 года** выполнить следующие действия - перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства в общей сумме 5 161 839 р. 90 к. по следующим реквизиты:  
получатель Ярославское УФАС России БИК 047888001, кор. счет 30101810600000000715, счет 40101810700000010 ОКАТО 78401000000, КБК 16111602010010000140, ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области, ИНН 7604009440, КПП 760401001.
3. Закрытому акционерному обществу «Железобетон» прекратить нарушение правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электроэнергии, а именно прекратить взимать плату за передачу электроэнергии со следующих хозяйствующих субъектов:
  - ООО Компания «ТрансСтройСервис» - Заказчик
  - ООО «Фирма «Фронтон»;
  - ООО «СТТ»;
  - ОАО 03 «Прогресс»;
  - ОАО «Автодизель»;
  - ОАО «Ярстройснаб»;
  - ОАО «Керамзит».с которыми заключены соответствующие договора, до установления Департаментом топлива, энергетики и регулирования тарифов по Ярославской области соответствующего тарифа на услуги по передаче электроэнергии.
4. Открытому акционерному обществу «СТТ» прекратить нарушение правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электроэнергии, а именно прекратить взимать плату за передачу электроэнергии с филиала ОАО «РЖД» Северной железной дороги структурного подразделения «Энергосбыт», с которым заключен соответствующий договор, до установления Департаментом топлива, энергетики и регулирования тарифов по Ярославской области соответствующего тарифа на услуги по передаче электроэнергии.

Об исполнении предписания сообщить **не позднее 15 апреля 2009 г.**

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