

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-77/00-21-14

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «29» января 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «12» февраля 2015 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 1-00-77/00-21-14 по признакам нарушения антимонопольного законодательства по признакам нарушения группой лиц в составе: Открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» (место нахождения: 660021, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Бограда, д. 144А, ИНН 2460069527, ОГРН 1052460054327), Открытое акционерное общество «Тываэнерго» (место нахождения: 667001, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 4, ИНН 1701029232, ОГРН 1021700509566) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившего в необеспечении своевременного уведомления Общества с ограниченной ответственностью «Красноярская региональная энергетическая компания», Общества с ограниченной ответственностью «Громадский щебеночный карьер» о заключении договора № 04.2400.5723.13 аренды имущества от 26.06.2013, что могло привести к ущемлению интересов указанных лиц в связи с неполучением ими оплаты оказанных услуг по передаче электрической энергии,

УСТАНОВИЛА:

В Красноярское УФАС России поступили заявления Общества с ограниченной ответственностью «Красноярская региональная энергетическая компания» (далее — ООО «КРЭК»), Общества с ограниченной ответственностью «Громадский щебеночный карьер» (далее — ООО «ГЩК») на действия Открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» (далее — ОАО «МРСК Сибири»), выразившиеся в подписании ограничивающего конкуренцию соглашения с Открытым акционерным обществом «Тываэнерго» (далее — ОАО «Тываэнерго»), а именно договора аренды от 26.06.2013 № 04.2400.5723.13.

В ходе рассмотрения обращений установлено следующее.

Между ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго» заключен договор № 04.2400.5723.13 аренды имущества от 26.06.2013 (далее — договор аренды), в соответствии с которым ОАО «МРСК Сибири» передало в аренду ОАО «Тываэнерго» объекты электросетевого хозяйства, находящиеся на территориях Березовского, Ачинского, Ужурского, Новоселовского, Емельяновского, Абанского, Казачинского, Сухобузимского, Рыбинского, Уярского, Шушенского районов, городов Красноярск, Ачинск, Лесосибирск, согласно Перечню имущества, передаваемого в аренду (Приложение № 1 к договору).

Пунктом 2.1 договора аренды установлен срок аренды: с 01.07.2013 по 31.05.2014.

Пунктом 4.1 договора аренды установлен размер арендной платы - 2 500 000 рублей в месяц.

ООО «КРЭК» и ООО «ГЦК» оказывали ОАО «МРСК Сибири» услуги по передаче электрической энергии на основании заключенных договоров оказания услуг по передаче электрической энергии № 12/18.2400.263.12 от 27.02.2012 и № 18.2400.2496.11 от 18.11.2011 соответственно.

22.10.2013 ООО «ГЦК» получило письмо ОАО «МРСК Сибири» от 01.07.2013 № 1.3/03/9516-исх о внесении изменений в договор оказания услуг по передаче электрической энергии в части исключения из него точек поставки в связи с передачей объектов электросетевого хозяйства в аренду ОАО «Тываэнерго».

21.10.2013 ООО «КРЭК» получило письмо исх. № 1.3/03/9517-исх от 01.07.2013 аналогичного содержания.

У Красноярского УФАС России отсутствуют доказательства наличия у ОАО «Тываэнерго» тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии на территории Красноярского края, а также оказания обществом услуг по передаче электрической энергии на территории Красноярского края. Единые (котловые) тарифы на оказание услуг по передаче электрической энергии, применяемые ОАО «Тываэнерго» (согласно информации, содержащейся на официальном сайте общества), утверждены Постановлением Службы по тарифам Республики Тыва от 28.12.2012 № 126. Договор с ОАО «Красноярскэнергосбыт» общество не заключало.

Таким образом, ОАО «Тываэнерго» сетевой организацией, в понимании пункта 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее – ПНД), не является.

Передавая вышеуказанное имущество в аренду ОАО «Тываэнерго», ОАО «МРСК Сибири» (согласно пояснениям общества) не располагало сведениями о наличии на территории Красноярского края помещений административного, производственного и хозяйственного назначения, принадлежащих ОАО «Тываэнерго», а также о том, имеет ли ОАО «Тываэнерго» объективную возможность обеспечивать бесперебойную передачу электрической энергии надлежащего качества потребителям Березовского, Ачинского, Ужурского, Новоселовского, Емельяновского, Абанского, Казачинского, Сухобузимского, Рыбинского, Уярского, Шушенского районов, городов Красноярск, Ачинск, Лесосибирск.

Действия ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго» по заключению договора аренды от 26.06.2013 № 04.2400.5723.13 и уведомлению смежных сетевых организаций (ООО «КРЭК» и ООО «ГЦК») об исключении точек поставки из договоров оказания услуг по передаче электрической энергии в октябре 2013 года, привело к оказанию указанными сетевыми организациями услуг по передаче в период, в частности, с 01.07.2013 на безвозмездной основе.

Приведенные обстоятельства могли привести к ущемлению интересов ООО «КРЭК», ООО «ГЦК».

ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго» входят в одну группу лиц в связи с тем обстоятельством, что ОАО «МРСК Сибири» распоряжается голосующими акциями (долями) в уставном (складочном) капитале ОАО «Тываэнерго» в размере 98,96 %, а также осуществляет функции исполнительного органа ОАО «Тываэнерго» (управляющая компания).

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее — Закон о естественных монополиях) услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Основным видом деятельности ОАО «МРСК Сибири», в том числе на территории Красноярского края, является оказание услуг по передаче электрической энергии.

Частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 28.05.2008 № 179-э ОАО «МРСК Сибири», осуществляющее деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии», под регистрационным № 24.1.58. Указанным приказом ФСТ России в отношении ОАО «МРСК Сибири» в соответствии с Законом о естественных монополиях ввела государственное регулирование и контроль. Таким образом, ОАО «МРСК Сибири» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии Красноярского края в границах расположения принадлежащих ОАО «МРСК Сибири» электрических сетей.

Частью 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции установлено, что установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

По результатам рассмотрения заявления ООО «КРЭК» и ООО «ГЦК» Красноярским УФАС России возбуждено дело № 477-10-13 по признакам нарушения группой лиц в составе: ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Приказом ФАС России от 25.07.2014 № 470/14 «О принятии переданного дела к рассмотрению и созданию Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» делу присвоен № 1-10-77/00-21-

14.

Определением ФАС России от 08.08.2014 года о назначении дела № 1-10-77/00-21-14 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению рассмотрение дела назначено на 16.09.2014.

На заседании Комиссии, состоявшемся 16.09.2014 сторонами по делу были представлены сведения и документы.

Определением об отложении рассмотрения дела № 1-10-77/00-21-14 от 16.09.2014 дело отложено на 10.10.2014 г. Сторонами по делу представлены затребованные документы и сведения, даны пояснения по существу рассматриваемого вопроса.

В связи с тем, что на заседании комиссии по рассмотрению дела № 1-10-77/00-21-14, состоявшемся 10.10.2014 присутствуют менее чем пятьдесят процентов общего числа членов комиссии определением об отложении рассмотрения дела № 1-10-77/00-21-14 от 10.09.2014 дело отложено на 11.11.2014 г.

Определением об отложении рассмотрения дела № 1-10-77/00-21-14 от 11.11.2014 дело отложено на 25.11.2014 г.

Позиция ОАО «МРСК Сибири» по рассматриваемому делу заключается в следующем.

В соответствии с положениями пункта 7.2 договоров от 27.02.2012 № 12/18.2400.263.12, и от 18.11.2011 № 12/18.2400.2496.11, заключенных ОАО «МРСК Сибири» соответственно с ООО «КРЭК» и ООО «ГЦК» каждая из сторон договора в срок не более 15 дней с момента изменения своих правомочий в отношении электросетевого оборудования, задействованного в процессе передачи электрической энергии обязана уведомить другую сторону о свершении соответствующего факта.

Учитывая положения данного пункта во взаимосвязи с иными условиями договоров, а также требованиями действующего законодательства ОАО «МРСК Сибири» считает, что УФАС России по Красноярскому краю при решении вопроса о возбуждении антимонопольного дела сделаны следующие необоснованные выводы:

1) О наличии обязанности у ОАО «Тываэнерго» в какой бы то ни было срок уведомлять ООО «КРЭК» и ООО «ГЦК» о заключении договора аренды имущества от 26.06.2013, поскольку соответствующая обязанность возложена только на ОАО «МРСК Сибири» и только договором оказания услуг, стороной которого ОАО «Тываэнерго» не является.

При этом действующее законодательство не содержит норм, возлагающих на арендатора (ОАО «Тываэнерго») обязанность уведомлять кого-либо в какой-либо срок о получении электросетевого имущества в аренду.

С учетом изложенного ОАО «Тываэнерго» не может быть признано ответчиком по настоящему делу по основанию, указанному УФАС России по Красноярскому краю.

2) Вывод территориального органа ФАС России о возможности ущемления

интересов ООО «КРЭК» и ООО «ГЦК» не оплатой стоимости оказанных услуг не находится и не может находиться в причинно-следственной связи с фактом несвоевременного уведомления указанных смежных сетевых компаний со стороны ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго».

Более того, ОАО «Тываэнерго» не является плательщиком (стороной по договору оказания услуг), а, следовательно, его действия или бездействия не могут ущемить права и законные интересы заявителей, связанные с оплатой услуг по договору, стороной которого является ОАО «МРСК Сибири».

При этом основанием для оплаты стоимости услуг по передаче электрической энергии со стороны ОАО «МРСК Сибири» может быть только факт ее оказания до точек поставки на границе балансовой принадлежности с сетями ОАО «МРСК Сибири» в соответствии пунктом 4.9 договоров, удостоверенный актом оказанных услуг подписанный сторонами.

Факт своевременного (несвоевременного) уведомления о передаче объектов электросетевого хозяйства в аренду не оказывает никакого влияния на возникновение либо прекращение обязанности по оплате услуг по передаче электрической энергии.

Отказ от оплаты услуг по передаче электрической энергии со стороны ОАО «МРСК Сибири» связан с тем обстоятельством, что с 01.07.2013 года Общество перестало быть получателем услуги по причине передачи объектов электросетевого хозяйства, расположенных на границе балансовой принадлежности между сетями ОАО «МРСК Сибири» и объектами электросетевого хозяйства ООО «КРЭК», а также ООО «ГЦК» в аренду ОАО «Тываэнерго».

При рассмотрении дела Комиссией установлено следующее.

ОАО «Тываэнерго» является дочерней организацией ОАО «МРСК Сибири», следовательно, ОАО «Тываэнерго» и ОАО «МРСК Сибири» являются группой лиц в понимании статьи 9 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с графиком заключения договора аренды электросетевого имущества ОАО «МРСК Сибири», утвержденного генеральным директором ОАО «МРСК Сибири» К.Ю. Петуховым, 26.06.2013 г., заключен договор № 04.2400.5723.13 между ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго».

Согласно части 1 статьи 83 Закона об акционерных обществах сделка, сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, должна быть одобрена до ее совершения советом директоров (наблюдательным советом) общества или общим собранием акционеров в соответствии с настоящей статьей.

Таким образом, в соответствии со статьей 83 Закона об акционерных обществах данная сделка подлежит одобрению советом директоров как ОАО «МРСК Сибири», так и ОАО «Тываэнерго».

Вместе с тем, сам договор № 04.2400.5723.13 аренды имущества был заключен ОАО «МРСК Сибири» с ОАО «Тываэнерго» 26 июня 2013, а сделка была одобрена на заседании совета директоров ОАО «Тываэнерго» 24.06.2013, а советом директоров ОАО «МРСК Сибири» 09.10.2013.

Таким образом, договор аренды имущества должен быть заключен после 09.10.2013 года.

Между ООО «ГЩК» и ОАО «МРСК Сибири» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 18.2400.2496.11.ДС4 от 18.11.2011, согласно которому Стороны обязуются осуществлять взаимное предоставление услуг по передаче электрической энергии путем осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих сторонам на праве собственности и другом законном основании, и оплачивать друг другу услуги по передаче электроэнергии в сроки и порядке, установленном договором.

Между ООО «КРЭК» и ОАО «МРСК Сибири» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 12/18.2400.263.12 от 27.02.2012.

В соответствии с пунктом 7.2 договора каждая из сторон в срок не более 15 дней с момента совершения соответствующего факта обязана уведомить другую сторону об изменении своих правомочий в отношении электросетевого оборудования, задействованного в передаче электроэнергии.

22.10.2013 в адрес ООО «ГЩК» от ОАО «МРСК Сибири» поступило сопроводительное письмо исх. №1.3/03/9516-исх. от 01.07.2013, которым ОАО «МРСК Сибири» уведомляет ООО «ГЩК» о передаче объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих ОАО «МРСК Сибири» в аренду ОАО «Тываэнерго» в соответствии с договором аренды имущества № 04.2400.5723.13 от 26.06.2013 и в связи с этим, предлагает подписать дополнительное соглашение № 18.2400.2496.11.ДС4 от 01.07.2013 о внесении изменений в договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 18.2400.2496.11 от 18.11.2011.

21.10.2013 аналогичное уведомление получено ООО «КРЭК».

Уведомление о состоявшейся передаче имущества было направлено в адрес заявителей с существенным нарушением сроков, установленных пунктом 7.2 договора.

Таким образом, со стороны ОАО «МРСК Сибири» нарушены сроки сообщения об изменении существенных условий договора.

В соответствии с пунктом 35, подпунктами «а», «г», «д» пункта 38 ПНД величина максимальной мощности, в пределах которой соответствующая сторона обязуется обеспечивать передачу электрической энергии в соответствующей точке поставки, перечень объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сторонам договора, включая пропускную способность, являются неотъемлемой частью договора и существенным условием договора между смежными сетевыми организациями.

Договор аренды имущества № 04.2400.5723.13 предусматривает, что объекты электросетевого хозяйства, имеющие непосредственное присоединение к сетям заявителей, переходят во владение ОАО «Тываэнерго». Таким образом, процесс передачи электрической энергии в данном случае выглядит следующим образом «сети высокого уровня (ОАО «ФСК ЕЭС») - заявители – ОАО «Тываэнерго» - ОАО

«МРСК Сибири» - потребители».

В соответствии с Основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178 (далее – Основы ценообразования), органы исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов утверждают на территории субъектов Российской Федерации следующие виды тарифов:

- единые котловые тарифы;

- индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между 2 сетевыми организациями за оказываемые друг другу услуги по передаче.

На территории Красноярского края предусмотрена модель смешанного котлового тарифообразования. Между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и ОАО «МРСК Сибири» заключен и действует договор на оказание услуг по передаче электрической энергии № 18.2400.1455.10 от 17.12.2010. Приложения к договору № 2-1 и № 2-2, содержащие точки поставки потребителей – юридических и физических лиц, энергоустановки которых имеют технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «МРСК Сибири», не содержат в качестве точек поставки имущества, указанного в Акте приема-передачи имущества. Указанное имущество (энергоустановки) имеют опосредованное присоединение к ряду точек поставки, содержащихся в Приложениях № 2-1 и № 2-2.

ОАО «Красноярскэнергосбыт» произвело оплату за оказанные услуги с июля 2013 г. по передаче электрической энергии в соответствии с условиями договора № 18.2400.1455.10 по всем точкам поставки, включенным в договор.

В соответствии с пунктом 42 ПНД расчеты по заключаемому территориальными сетевыми организациями договору осуществляются по тарифу на услуги по передаче электрической энергии, который определяется в соответствии с методическими указаниями, утверждаемым федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов, в отношении каждой из сторон такого договора и носит индивидуальный характер.

В соответствии с приказом Региональной энергетической комиссии Красноярского края от 25.10.2012 № 167-п «Индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между сетевыми организациями» установлен индивидуальный тариф для расчетов между ОАО «МРСК Сибири» и ООО «КРЭК», ОАО «МРСК Сибири» и ООО «ГЩК» за услуги по передаче электрической энергии на 2013-2014 гг.

Учитывая, что между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и ОАО «МРСК Сибири» заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии, в соответствии с которым гарантирующий поставщик оплачивает оказанные ОАО «МРСК Сибири» услуги по единому котловому тарифу. В соответствии с действующим законодательством ОАО «МРСК Сибири» обязано оплатить услуги по передаче электрической энергии смежным сетевым организациям в соответствии с действующими индивидуальными тарифами.

В связи с изменениями указанными в дополнительном соглашении, фактически начавшими действовать без согласования с заявителями в нарушение положений статей 450-452 Гражданского Кодекса Российской Федерации, ОАО «МРСК Сибири» прекратило исполнять обязательства по оплате услуг по передаче электрической энергии, оказанных заявителями в надлежащем порядке.

Передача объектов электросетевого хозяйства ОАО «МРСК Сибири» в аренду ОАО «Тываэнерго» в регулируемый период и не подписание актов оказанных услуг на данном основании, когда продолжаются отношения сторон по передаче электрической энергии по тарифам, носящим долгосрочный характер, утвержденным непосредственно для ОАО «МРСК Сибири» и заявителями влечет за собой нарушение пункта 42 Правил, согласно которому доходы другой стороны договора на оказание услуг по передаче электрической энергии от предоставляемых ею по этому договору услуг и доходы от услуг по передаче электрической энергии, предоставляемых иным потребителям, должны в сумме обеспечивать необходимую валовую выручку данной организации.

В соответствии с пунктом 2 Основ ценообразования под необходимой валовой выручкой понимается экономически обоснованный объем финансовых средств, необходимых организации для осуществления регулируемой деятельности в течение расчетного периода регулирования.

В рамках исполнения договора об оказании услуг по передаче электрической энергии по окончании расчетного периода одна из сторон направляет в адрес другой стороны в установленном порядке счет-фактуру и акт оказанных услуг по передаче электрической энергии.

Пунктами 4.4, 4.5 договоров, заключенных между ОАО «МРСК Сибири» и заявителями установлен порядок оплаты оказываемых по договору услуг согласно которому стороны в 3-х дневный срок обязаны подписать акт об оказании услуг по передаче электрической энергии и в случае наличия обоснованных претензий к качеству и/или объему оказанных услуг в тот же срок предоставить стороне по договору претензию по объему и качеству оказанных услуг с приложением протокола разногласий. Согласно пункту 4.6 договора непредставление или несвоевременное представление Стороной по договору претензии и/или Акта оказанных услуг подписанного с двух сторон, свидетельствует о согласии с надлежащим оказанием соответствующей Сетевой организацией услуг по передаче электрической энергии в данный расчетный период по настоящему договору.

В связи с тем, что акты оказанных услуг не подписаны со стороны ОАО «МРСК Сибири», то ООО «КРЭК», ООО «ГЩК» оказали услуги по передаче (перетоку) электрической энергии для конечных потребителей, которые присоединены к сетям ОАО «МРСК Сибири» на безвозмездной основе, при этом данные обстоятельства не были учтены при формировании необходимой валовой выручки ОАО «МРСК Сибири», ООО «КРЭК», ООО «ГРЩ».

Также необходимо отметить, что даже при оказании заявителями безвозмездного перетока электрической энергии через свои сети до конечного потребителя, присоединенного к сетям ОАО «МРСК Сибири» на ООО «КРЭК» и ООО «ГРЩ» лежит обязанность по оплате услуг по передаче электрической энергии через сети ОАО «ФСК ЕЭС» в соответствии с тарифами, утвержденными ФСТ России. Действия

ОАО «МРСК Сибири» по не подписанию актов оказанных услуг влечет за собой получение не в полном объеме НВВ, срыв выполнения и в полном объеме ремонтной и инвестиционной программ ООО «КРЭК», ООО «ГЩК».

ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго» при рассмотрении дела отмечали, что целью сделки по передаче объектов электросетевого хозяйства в аренду являлось вывод на рынок Красноярского края новой сетевой организации ОАО «Тываэнерго», повышение финансовой устойчивости дочернего общества ОАО «МРСК Сибири» - ОАО «Тываэнерго».

В соответствии с договором аренды ОАО «Тываэнерго» ежемесячно платит в адрес ОАО «МРСК Сибири» арендную плату в размере 2,5 млн. рублей. На территории Красноярского края отсутствуют аварийно-диспетчерские и иные службы ОАО «Тываэнерго», между ОАО «Тываэнерго» и ОАО «МРСК Сибири» заключен договор на обслуживание сетей, в соответствии с которым ОАО «Тываэнерго» ежемесячно оплачивает в адрес ОАО «МРСК Сибири» денежные средства.

Учитывая, что тариф на передачу электрической энергии для ОАО «Тываэнерго» на территории Красноярского края не установлен, данные расходы оплачиваются исходя из доходов, полученных от оказания регулируемой деятельности на территории иного субъекта Российской Федерации. Соответственно, до установления тарифа на передачу электрической энергии ОАО «Тываэнерго» на территории Красноярского края, финансовая устойчивость ОАО «Тываэнерго» снижается за счет бремени несения расходов, не покрываемых за счет тарифа.

В соответствии с приказом Региональной энергетической комиссии Красноярского края от 25.10.2012 № 167-п «Индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между сетевыми организациями» установлен индивидуальный тариф для расчетов между ОАО «МРСК Сибири» и ООО «КРЭК», ОАО «МРСК Сибири» и ООО «ГЩК» за услуги по передаче электрической энергии на 2013-2014 гг.

Индивидуальный тариф для расчетов между ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго», ОАО «Тываэнерго» и заявителями на 2013-2014 гг. отсутствует.

Таким образом, в понимании норм, установленных ПНД, ОАО «Тываэнерго» не является сетевой организацией на территории Красноярского края

Перечень случаев пересмотра тарифов на услуги по передаче электрической энергии до окончания срока их действия по инициативе сетевой организаций, для которых данный тариф на территории данного региона установлен, является исчерпывающим.

В соответствии с пунктом 7 Основ ценообразования установленные цены (тарифы) могут быть пересмотрены до окончания срока их действия, в том числе в течение финансового года, в следующих случаях:

выявление нарушений, связанных с нецелевым использованием инвестиционных ресурсов, включенных в регулируемые государством цены (тарифы);

принятие в установленном порядке решения об изменении инвестиционной программы организации, осуществляющей регулируемую деятельность,

вследствие выдачи органом государственного контроля (надзора) предписания с указанием о необходимости обращения в уполномоченный орган власти для внесения изменений в инвестиционную программу в соответствии с Положением о государственном контроле (надзоре) в области регулируемых государством цен (тарифов), утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 27.06.013 № 543 «О государственном контроле (надзоре) в области регулируемых государством цен (тарифов), а также изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации».

В соответствии с пунктом 12 Основ ценообразования организации, осуществляющие регулируемую деятельность, до 1 мая года, предшествующего очередному периоду регулирования, представляют в органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов предложения (заявление об установлении тарифов и (или) их предельных уровней, подписанное руководителем или иным уполномоченным в соответствии с законодательством Российской Федерации лицом заявителя и заверенное печатью заявителя, с прилагаемыми обосновывающими материалами (подлинники или заверенные заявителем копии) об установлении тарифов и (или) предельных уровней тарифов на электрическую энергию (мощность), поставляемую населению и приравненным к нему категориям потребителей, покупателям на розничных рынках на территориях, не объединенных в ценовые зоны оптового рынка, за исключением электрической энергии (мощности), поставляемой населению и приравненным к нему категориям потребителей, на тепловую энергию и на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании территориальным сетевым организациям.

Согласно пункту 18 Основ ценообразования для организаций, в отношении которых ранее не осуществлялось государственное регулирование тарифов, цены (тарифы) на очередной и (или) текущий периоды регулирования рассчитываются независимо от срока подачи материалов, предусмотренного пунктом 12 Основ ценообразования.

Таким образом, обязанность по обращению в РЭК Красноярского края за установлением тарифов на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между ОАО «Тываэнерго» и ОАО «МРСК Сибири», ОАО «Тываэнерго» и заявителями лежит на ОАО «Тываэнерго», как на организации, которая впервые выходит на рынок оказания услуг по передачи электрической энергии на территории Красноярского края.

ОАО «Тываэнерго» впервые обратилось за установлением тарифов на услуги по передаче электрической энергии на 2 полугодие 2013 года письмом исх. № 19/Вх-по от 19.11.2014.

РЭК Красноярского края отказала в установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии. Согласно выписке из Протокола заседания правления РЭК Красноярского края от 29.01.2014 № 4 тариф на передачу на 2013 год для ОАО «Тываэнерго» не может быть установлен по причине отсутствия в составе материалов об установлении тарифов документов, подтверждающих плановые объемы технико-экономических показателей. Расчет, выполненный ОАО «Тываэнерго» не соответствует требованиям подпункта 2 пункта 62 Основ ценообразования в соответствии с которым «периодом регулирования» является

период не менее 12 месяцев, если иное не предусмотрено решением Правительства Российской Федерации, на который рассчитываются цены (тарифы), срок действия утвержденных цен (тарифов) не может составлять менее 12 месяцев.

Вместе с тем, необходимо отметить, что согласно пункту 22 Правил государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178 (далее — Правила пересмотра цен (тарифов)), регулирующий орган проводит экспертизу предложений об установлении цен (тарифов) и (или) их предельных уровней и устанавливает срок ее проведения, но не более 6 месяцев. Согласно требованиям пункта 31 Правил пересмотра цен (тарифов) решение об установлении цен (тарифов) и (или) их предельных уровней обратной силы не имеет. Установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии на период 2013 года по итогам окончания экспертизы 16.01.2014, действующим законодательством не предусмотрено.

Таким образом, тариф на передачу электрической энергии для ОАО «Тываэнерго» установлен по причине бездействия сетевой организации. Бездействие выразилось в позднем сроке направления материалов для установления тарифов (материалы были направлены лишь спустя 5 месяцев после заключения договора аренды имущества). Материалы для установления тарифа поданы ОАО «Тываэнерго» в нарушение требований Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном рынке, утвержденном Приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э/2, Основам ценообразования. В связи с тем, что ОАО «Тываэнерго» является не первый год профессиональным участником рынка передачи электрической энергии на территории Республики Тыва, то можно сделать вывод, что вышеуказанные действия ОАО «Тываэнерго» являются преднамеренными.

В соответствии с понятием «сетевая организация» и «услуга по передаче электрической энергии», предусмотренном статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», до утверждения тарифа на услуги по передаче электрической энергии РЭК Красноярского края ОАО «Тываэнерго» является не сетевой организацией, а иным владельцем объектов электросетевого хозяйства.

Учитывая, что между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и ОАО «МРСК Сибири» заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии, в соответствии с которым гарантирующий поставщик оплачивает оказанные ОАО «МРСК Сибири» услуги по единому котловому тарифу. В соответствии с действующим законодательством ОАО «МРСК Сибири» обязано оплатить услуги по передаче электрической энергии смежным сетевым организациям в соответствии с действующими индивидуальными тарифами. Поскольку ОАО «МРСК Сибири» сдало в аренду часть своих объектов электросетевого хозяйства ОАО «Тываэнерго», а ОАО «Тываэнерго» не предприняла всех необходимых мер, направленных на утверждение тарифа, и ОАО «МРСК Сибири» не подписывало акты оказанных услуг с ООО «КРЭК» и ООО «ГЦК», то единый котловый тариф в полном объеме сосредотачивался у ОАО «МРСК Сибири», что приводит к получению излишних доходов, не учтенных при установлении НВВ.

Передача в аренду объектов электросетевого хозяйства, непосредственно

задействованных в правоотношениях сторон по передаче электрической энергии, урегулированных договором и нормами законодательства о деятельности субъектов рынка электроэнергетики, произведена ОАО «МРСК Сибири» с ущемлением интересов ООО «КРЭК» и ООО «ГРЦ» и ухудшением финансовой устойчивости ОАО «Тываэнерго», выразившейся в необходимости несения финансового бремени в части арендной платы и платы за обслуживание сетей, непокрытой за счет тарифа на передачу электрической энергии.

Данная передача возможна лишь при условии надлежащего установления тарифа для ОАО «Тываэнерго» и своевременного уведомления заявителей со стороны ОАО «МРСК Сибири».

В силу положений постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30, требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям, но прекращая нарушение антимонопольного законодательства, антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или возмещении понесенных убытков.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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.

Ущемление интересов ООО «КРЭК» выразилось в том, что Общество не получало оплату по договору оказываемых услуг ОАО «МРСК Сибири» за период с июля 2013 по январь 2015. В связи с этим, у ООО «КРЭК» образовалась дебиторская задолженность в размере более 1 149,9 млн. рублей, в следствии привлечения заемного капитала, что привело к дополнительным расходам в виде процентов за пользование заемными денежными средствами.

Следствием этого явилось недоисполнение на 40 % от необходимого объема Инвестиционных и ремонтных программ, что повлекло за собой корректировку НВВ в части, финансируемой за счет средств выручки от реализации товаров (услуг) по регулируемым ценам (тарифам).

Также дебиторская задолженность вызвала ухудшение финансового состояния ООО «КРЭК». Рост дебиторской задолженности негативно сказался на показателях ликвидности и платежеспособности, а также показателях оборачиваемости активов баланса, что в целом ухудшило финансовое состояние Общества.

К прямым расходам, связанным с неисполнением ОАО «МРСК Сибири» условий договора, можно отнести размер начисляемого налога на добавленную стоимость. ООО «КРЭК», в соответствии с требованиями Положения по бухгалтерскому учету, «Доходы организации» ПБУ 9/99, применяет метод начислений, при котором доходы признаются в том отчетном (налоговом) периоде, в котором они имели место, независимо от фактического поступления денежных средств. Размер начисленного и уплаченного в бюджет налога на добавленную стоимость за рассматриваемый период составил более 175 млн. рублей.

Кроме налога на добавленную стоимость, Общество несет расходы, связанные с уплатой налога на прибыль. В части дебиторской задолженности ОАО «МРСК Сибири» выручка за рассматриваемые периоды признавалась и в установленном порядке формировала налогооблагаемую базу по налогу на прибыль. Так, размер налога на прибыль, рассчитанный и уплаченный исходя из выручки от реализации услуг ОАО «МРСК Сибири», составил за рассматриваемый период более 190 млн. рублей.

Изъятие из оборота ООО «КРЭК» вышеуказанных сумм стало причиной неисполнения Обществом в рамках своей деятельности в полном объеме Инвестиционных программ соответствующих периодов. В соответствии с абзацем 9 пункта 32 Основ ценообразования, в случае, если инвестиционные проекты, предусмотренные инвестиционной программой, не были реализованы, из НВВ, устанавливаемой на очередной период регулирования, исключаются расходы на реализацию этих проектов в части, финансируемой за счет средств выручки от реализации товаров (услуг) по регулируемым ценам (тарифам).

В соответствии с вышесказанным, РЭК Красноярского края, устанавливающей размер тарифов для сетевых организаций, была произведена корректировка НВВ ООО «КРЭК», что привело в последующем к снижению сумм доходов за оказываемые услуги по установленным тарифам.

Таким образом, в связи с неисполнением ОАО «МРСК Сибири» обязанности по оплате услуг, оказываемых в рамках заключенного договора, Общество несет как прямые расходы, связанные с извлечением средств из оборота и дополнительным привлечением заемных средств, так и косвенные расходы, связанные с репутационными и иными рисками.

Ущемление интересов ООО «ГЩК» в результате действия ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго» выразилось в том, что Общество понесло убытки в виде не получения необходимой валовой выручки за период июль 2013 декабрь 2013 в размере 591 482,14 рубля (расчет понесенных убытков приведен в письме ООО «ГЩК» от 20.01.2015 № 08).

Не полученная от ОАО «МРСК Сибири» сумма денежных средств за оказанные услуги по передаче электрической энергии составила, в среднем 39 % в общей необходимой валовой полугодовой выручке ООО «ГЩК» за 2013 год. Данные обстоятельства привели к срыву ремонтной и инвестиционной программ, предусмотренных в 2013 году. В рамках инвестиционной программы ООО «ГЩК» не были исполнены мероприятия по оборудованию электросетевого комплекса компенсаторной установкой, что не позволило улучшить показатели надежности и качества передаваемой электрической энергии, а также послужило основанием для проведения прокурорской проверки.

Кроме того, посредством технических устройств электрических сетей, принадлежащих ООО «ГЩК», осуществляется электроснабжение социально значимых объектов, в числе которых ФГУ «Исправительная колония № 16 ГУ ФСИН по Красноярскому краю», населенный пункт пос. Громадск Уярского района и иные. Действия ОАО «МРСК Сибири» влекут за собой невозможность ООО «ГЩК» исполнять свои обязательства перед потребителями электроэнергии второго уровня.

Определением о назначении дела № 1-10-77/00-21-14 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 08.08.2014 (исх. от 08.08.2014 № АГ/32044/14) действия группы лиц в составе ОАО «МРСК Сибири», ОАО «Тываэнерго» были сквалифицированы по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в необеспечении своевременного уведомления ООО «КРЭК», ООО «ГЩК» о заключении договора № 04.2400.5723.13 аренды имущества от 26.06.2013, что могло привести к ущемлению интересов указанных лиц в связи с неполучением ими оплаты оказанных услуг по передаче электрической энергии.

Определением об отложении рассмотрения дела № 1-10-77/00-21-14 от 25.11.2014 (исх. от 27.11.2014 № АГ/48485/14) действия группы лиц в составе ОАО «МРСК Сибири», ОАО «Тываэнерго» были доквалифицированы. Из указанного определения следует, что ОАО «Красноярскэнергосбыт» производило оплату ОАО «МРСК Сибири» за оказанные услуги по передаче электрической энергии с июля 2013 г. в полном объеме в соответствии с едиными котловыми тарифами. При этом, ОАО «МРСК Сибири» отказывалось от подписания актов оказанных услуг ООО «КРЭК», ООО «ГЩК», в том числе, и по точкам поставки, не учтенным в договоре аренды имущества № 04.2400.5723.13 от 26.06.2013 г., заключенном между ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго». У ОАО «Тываэнерго» с 1 июля 2013 года по настоящее время отсутствует тариф на передачу электрической энергии на территории Красноярского края. Таким образом, действия ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго» повлекли невозможность оказания ООО «КРЭК» и ООО «ГЩК» услуг по передаче электрической энергии на энергопринимающие устройства потребителей, присоединенных к сетям ОАО «МРСК Сибири», что привело к неполучению в полном объеме необходимой валовой выручки, учтенной РЭК Красноярского края при установлении тарифов и, как следствие, возникновению угрозы невозможности осуществления деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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.

На основании изложенного, действия группы лиц в составе: ОАО «МРСК Сибири», ОАО «Тываэнерго» нарушают часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия по делу № 1-10-77/00-21-14

РЕШИЛА:

1. Признать группу лиц в составе: ОАО «МРСК Сибири», ОАО «Тываэнерго» нарушившими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в совершении действий, направленных на устранение хозяйствующего субъекта — ООО «ГРЦ» и ООО «КРЭК» с рынка по оказанию услуг по передаче электрической энергии путем заключения договора

аренды имущества № 04.2400.5723.13 от 26.06.2013 между ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Тываэнерго» до получения последним тарифа на передачу электрической энергии на территории Красноярского края.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.