

Заявителю:

ПАО «Мобильные ТелеСистемы»
филиал «Макро-регион Юг»

350000, г. Краснодар,
ул. Гимназическая, 61

Ответчику:

АО «НЭСК-электросети»

350033, г. Краснодар,
пер. Переправный, 13, офис 103А

nesk-elseti@nesk.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 01.11.2016

г. Краснодар

Полный текст решения изготовлен 15.11.2016

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи,

члены комиссии:

Майсеева А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи;

Коробкина О.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи,

рассмотрев дело № 409/2015 по признакам нарушения АО «НЭСК-электросети» (350033, г. Краснодар, пер. Переправный, 13) п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании <...> – представителя АО «НЭСК-электросети», действующего по доверенности от <...>, в отсутствие надлежаще уведомленного ПАО «Мобильные ТелеСистемы» филиал «Макро-Регион Юг»,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России (далее - Управление) поступило обращение ПАО «Мобильные ТелеСистемы» филиал «Макро-Регион Юг» (далее – Заявитель, ПАО «МТС») на действия АО «НЭСК-электросети», выразившиеся в нарушении порядка рассмотрения заявки на технологическое присоединение Объекта – базовая станция сотовой связи, расположенная по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б (вх. от 17.08.2015 № 8986), предусмотренного Правилами технологического присоединения № 861.

По результатам рассмотрения обращения установлено, что между <...> и ПАО «МТС» заключен договор от <...> аренды земельного участка площадью 20 кв.м., расположенного по адресу: <...>.

Заявителем в целях присоединения энергопринимающих устройств (далее - ЭПУ) в адрес АО «НЭСК-электросети» (далее – Сетевая организация) подана заявка б/н, б/д на заключение договора на технологическое присоединение ЭПУ объекта – базовая станция сотовой связи (г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б).

Сетевой организацией по результатам рассмотрения вышеуказанной заявки письмом от 08.04.2015 № 49НС01/315 в адрес Заявителя направлен ответ, в котором указано, что земельный участок, расположенный по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б, имеет технологическое присоединение по договору № 1-49-15-030, заключенному с <...>.

Порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям, в том числе порядок подачи заявки, заключения договора технологического присоединения, существенные условия договора и т.д. определяются Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила технологического присоединения 861).

Энергопринимающие устройства потребителя (далее - ЭПУ) – это находящиеся у потребителя аппараты, агрегаты, механизмы, устройства и иное оборудование (или их комплекс), предназначенные для преобразования электрической энергии в другой вид энергии в целях использования (потребления) и имеющие между собой электрические связи (п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг № 861).

Таким образом, на основании договора на технологическое присоединение № 1-49-15-030, заключенного с <...>, АО «НЭСК-электросети» осуществлено

технологическое присоединение энергопринимающего устройства земельного участка для ИЖС, в то время как заявка ПАО «МТС» подана на технологическое присоединение энергопринимающего устройства объекта – базовая станция сотовой связи, расположенная по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б, на основании договора аренды от <...>.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

АО «НЭСК-электросети» включено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг – услуги по передаче электрической энергии.

Согласно ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с п. 1 Правил технологического присоединения, сетевые организации – это организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном [порядке](#) технологическое присоединение энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям.

Услуга по технологическому присоединению может быть осуществлена только сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему ЭПУ.

Подача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, мероприятия по технологическому присоединению осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя (технологическое присоединение является обязательной составной частью технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии), а также с возможностью заключения договора энергоснабжения.

С учетом вышеизложенного АО «НЭСК-электросети» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в пределах эксплуатируемых и присоединенных сетей, расположенных в МО г. Темрюк, с долей 100%.

На основании вышеизложенного в действиях АО «НЭСК-электросети» установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом от 05.11.2015 № 571 «О возбуждении дела и создании Комиссии по

рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК-электросети» возбуждено дело № 409/2015 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства от 17.11.2015 № 21966/6 назначена дата рассмотрения дела № 409/2015 на 15.12.2015.

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 409/2015 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, установила следующее.

Между <...> и ПАО «МТС» заключен договор от <...> аренды земельного участка площадью 20 кв.м., расположенного по адресу: <...>.

Заявителем в целях присоединения энергопринимающих устройств (далее - ЭПУ) в адрес АО «НЭСК-электросети» подана заявка б/н, б/д на заключение договора на технологическое присоединение ЭПУ объекта – базовая станция сотовой связи (г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б).

Объем запрошенной мощности составил 15 кВт.

Сетевой организацией по результатам рассмотрения вышеуказанной заявки письмом от 08.04.2015 № 49НС01/315 в адрес Заявителя направлен ответ, в котором указано, что земельный участок, расположенный по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б, имеет технологическое присоединение по договору № 1-49-15-030, заключенному с <...>.

Довод Сетевой организации о том, что технологическое присоединение ЭПУ объекта – базовая станция сотовой связи (г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б), является повторным технологическим присоединением в виду того, что земельный участок, расположенный по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б, имеет технологическое присоединение по договору № 1-49-15-030, заключенному с <...>, рассмотрен Комиссией Краснодарского УФАС России по делу № 409/2015 и отклонен в виду следующего.

Порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям, в том числе порядок подачи заявки, заключения договора технологического присоединения, существенные условия договора и т.д. определяются Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила технологического присоединения 861).

Действие настоящих Правил распространяется на случаи присоединения впервые вводимых в эксплуатацию, ранее присоединенных энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых увеличивается, а также на случаи, при которых в отношении ранее присоединенных энергопринимающих устройств изменяются

категория надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр величины максимальной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения таких энергопринимающих устройств (п. 2 Правил технологического присоединения № 861).

Энергопринимающие устройства потребителя (далее - ЭПУ) – это находящиеся у потребителя аппараты, агрегаты, механизмы, устройства и иное оборудование (или их комплекс), предназначенные для преобразования электрической энергии в другой вид энергии в целях использования (потребления) и имеющие между собой электрические связи (п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг № 861).

Таким образом, на основании договора на технологическое присоединение № 1-49-15-030, заключенного с <...>, АО «НЭСК-электросети» осуществлено технологическое присоединение энергопринимающего устройства земельного участка для ИЖС, в то время как заявка ПАО «МТС» подана на технологическое присоединение энергопринимающего устройства объекта – базовая станция сотовой связи, расположенная по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б, на основании договора аренды от <...>.

На основании пункта 3 Правил технологического присоединения сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с лицами, указанными в [пунктах 12.1, 14](#) и [34](#) Правил технологического присоединения, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании (далее - заявка), а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Пункт 12 (1) Правил технологического присоединения № 861, предусматривает следующую категорию заявителей: юридические лица или индивидуальные предприниматели в целях технологического присоединения по одному источнику электроснабжения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 150 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств).

Исходя из запрошенной мощности (15 кВт.) и согласно поданной заявке на технологическое присоединение ЭПУ, Комиссией Краснодарского УФАС России по делу № 409/2015 установлено, что Заявитель относится к категории потребителей, указанных в пункте 12 (1) Правил технологического присоединения № 861.

В соответствии с п. 15 Правил технологического присоединения № 861, в адрес заявителей, указанных в [пунктах 12\(1\)](#) и [14](#) настоящих Правил, сетевая организация

направляет в бумажном виде для подписания заполненный и подписанный проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 15 дней со дня получения заявки от заявителя (уполномоченного представителя) или иной сетевой организации, направленной в том числе посредством официального сайта сетевой организации или иного официального сайта в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", определяемого Правительством Российской Федерации.

При отсутствии сведений и документов, указанных в [пунктах 9, 10 и 12 - 14](#) настоящих Правил, сетевая организация уведомляет об этом заявителя в течение 6 рабочих дней с даты получения заявки и направляет ему для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней с даты получения недостающих сведений (абз. 13 п. 15 Правил технологического присоединения № 861).

Переписка об уведомлении заявителя об отсутствии сведений и документов, предусмотренных [пунктами 10, 12](#) (1) Правил технологического присоединения, в порядке абз. 13 п. 15 Правил технологического присоединения, сторонами в ходе рассмотрения дела № 409/2015 не представлена.

В ходе рассмотрения дела № 409/2015 Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях АО «НЭСК-электросети», выразившихся в уклонении от заключения договора на технологическое присоединение с ПАО «МТС» в порядке, предусмотренном п. 15 Правил технологического присоединения № 861, путем нарушения 15-тидневного срока рассмотрения заявки ПАО «МТС» и не направления заполненного и подписанного в 2-х экземплярах проекта договора и технические условия как неотъемлемое приложение к договору, установлены признаки нарушения п.5 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что привело или может привести к ущемлению интересов ПАО «МТС».

В соответствии с п. 5 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

На основании вышеизложенного, руководствуясь п. 3 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции Комиссия приняла решение о выдаче АО «НЭСК-электросети» предупреждения о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции».

В установленные сроки сообщить в Краснодарское УФАС России о выполнении настоящего предупреждения (с приложением подтверждающих документов), а именно:

- в срок до 18.01.2016 рассмотреть заявку ПАО «МТС» в порядке, установленном п. 15 Правил технологического присоединения № 861 и направить в адрес ПАО «МТС» подписанный проект договора в 2-х экземплярах и технические условия на технологическое присоединение к электрическим сетям ЭПУ Объекта – базовая станция сотовой связи, расположенная по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б;

- в срок до 21.01.2016 сообщить в Краснодарское УФАС России о выполнении настоящего предупреждения, с приложением подтверждающих документов.

АО «НЭСК-электросети» не отчиталось об исполнении предупреждения, а подало исковое заявление в Арбитражный суд Краснодарского края об обжаловании предупреждения Краснодарского УФАС России.

01.02.2016 в Краснодарское УФАС России (вх. от 01.02.2016 №1097) от АО «НЭСК-электросети» поступило ходатайство от 01.02.2016 о приостановлении рассмотрения дела № 409/2015 до вступления в законную силу судебного акта по делу № А32-837/2016.

Определением о приостановлении дела о нарушении антимонопольного законодательства от 02.02.2016 №2044/6 рассмотрение дела №409/2015 приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу А32-837/2016, имеющее значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 409/2015.

Правомерность и обоснованность вынесенного Краснодарским УФАС России Предупреждения подтверждена Постановлением Пятнадцатого Арбитражного апелляционного суда от 28.06.2016 по делу № А32-837/2016.

Определением о возобновлении дела о нарушении антимонопольного законодательства от 25.08.2016 №17922/6 рассмотрение дела № 409/2015 возобновлено, назначена дата рассмотрения дела на 07.10.2016.

В ходе рассмотрения дела № 409/2015 АО «НЭСК-электросети» письмом от 01.11.2016 № 09.НС-08/1863 представлены сведения и документы, подтверждающие получение ПАО «МТС» 09.06.2016 проекта договора на технологическое присоединение к электрическим сетям, согласно выписки из журнала, а также представлена копия договора от 20.06.2016 № 2-49-16-041 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям Объекта - базовая станция сотовой связи, расположенная по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б, подписанного сторонами без разногласий.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 закона «О

защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

На основании вышеизложенного, с учетом всех обстоятельств по делу № 409/2015 Комиссия Краснодарского УФАС России в действиях АО «НЭСК-электросети», выразившихся в уклонении от заключения договора на технологическое присоединение в порядке, предусмотренном п. 15 Правил технологического присоединения № 861, путем нарушения 15-тидневного срока рассмотрения заявки ПАО «МТС» и не направления в установленный срок заполненного и подписанного в 2-х экземплярах проекта договора и технических условий, как неотъемлемого приложения к договору, установила факт нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3.4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «НЭСК-электросети», ущемляющих интересы ПАО «Мобильные ТелеСистемы» филиал «Макро-Регион Юг», факт нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в уклонении от заключения договора на технологическое присоединение в порядке, предусмотренном п. 15 Правил технологического присоединения № 861, путем нарушения 15-тидневного срока рассмотрения заявки ПАО «Мобильные ТелеСистемы» филиал «Макро-Регион Юг» и не направления в установленный срок заполненного и подписанного в 2-х экземплярах проекта договора и технических условий, как неотъемлемого приложения к договор.
2. Предписание АО «НЭСК-электросети» не выдавать ввиду того, что сторонами подписан договора от 20.06.2016 № 2-49-16-041 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям Объекта - базовая станция сотовой связи, расположенная по адресу: г. Темрюк, ул. Яна Фабрициуса, 72 б.
3. Передать материалы дела № 409/2015 по факту нарушения АО «НЭСК-электросети» пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по ст. 14.31 КоАП РФ.

Решение и предписание антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания (дата изготовления решения в полном объеме считается

датой его принятия). Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

И.В. Иващенко

Члены Комиссии

А.В. Майсеева

О.Р. Коробкина