

РЕШЕНИЕ

город Липецк

Резолютивная часть решения оглашена «3» мая 2011 года

В полном объеме решение изготовлено «5» мая 2011 года

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

Председатель Комиссии

Сешенов А.А. руководитель управления

Члены Комиссии:

Жданов Г.И. заместитель руководителя - начальник отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

Олифиров П.А. старший государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

Гребенщиков М.А. ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

Ягодина Л.О. специалист-эксперт отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

в присутствии:

гражданина - <...>,

от ОАО «Липецкая городская энергетическая компания» - представителей: <...>,

рассмотрев дело № 22 по признакам нарушения ОАО «Липецкая городская энергетическая компания» (398001, г. Липецк, пл. Петра Великого, 4а) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Липецкого УФАС России поступило письменное заявление от гражданина <...>, проживающего по адресу: <...> (далее - заявитель), в котором говорится, что ОАО «Липецкая городская энергетическая компания» (далее - ОАО «ЛГЭК», сетевая организация) отказалось внести изменения в технические условия № Э0898-891 от 02.12.2009г. к договору технологического присоединения энергопринимающих устройств № 4290/09 в части изменения места установки прибора учета электрической энергии, классом точности не ниже 2.0, обеспечивающего возможность дистанционного доступа к информации по питающей сети с применением цифровых протоколов, согласованных с ОАО «ЛГЭК», с наружной стороны во внутрь гаража, а также внести изменения в Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон.

С целью объективного и всестороннего рассмотрения данного заявления Липецким УФАС России у ОАО «Липецкая городская энергетическая компания», гражданина <...> были запрошены документы и информация.

В результате анализа представленных документов установлено следующее.

<Заявитель> обратился в ОАО «ЛГЭК» с заявкой от 26.10.2009г. на технологическое присоединение к электрическим сетям гаража <...>, расположенного по адресу: <...>, заявленная мощность 2 кВт по 3 категории надежности электроснабжения.

14.12.2009г. между <заявителем> и ОАО «ЛГЭК» заключен договор технологического присоединения энергопринимающих устройств № 4290/09 (далее - договор № 4290/09 от 14.12.2009г.), зарегистрированный в сетевой организации 31.12.2009г.

Согласно п. 7.8.1. Технических условий № Э0898-891, являющихся неотъемлемой частью договора № 4290/09 от 14.12.2009г., определены условия присоединения для заказчика - <...> в части учета электроэнергии, а именно в шкафу учёта, установленном с наружной стороны здания предусмотреть установку прибора учета электрической энергии, классом точности не ниже 2.0, обеспечивающего возможность дистанционного доступа к информации по питающей сети с применением цифровых протоколов, согласованных с ОАО «ЛГЭК».

31.12.2009г. зарегистрирован Акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон, составленный между <заявителем> и ОАО «ЛГЭК».

11.02.2010г. <заявитель> обратился в ОАО «ЛГЭК» с просьбой внести изменения в п. 7.8.1. Технических условий к договору № 4290/09 от 14.12.2009г. в части «в шкафу учета, установленном с наружной стороны...» на «в шкафу учета, установленном с

внутренней стороны...» в целях обеспечения более надежного сохранения оборудования.

ОАО «ЛГЭК» письмом от 24.02.2010г. № 1208 отказало <заявителю> внести изменения в п. 7.8.1. Технических условий к договору № 4290/09 от 14.12.2009г. в связи с тем, что затруднен доступ персонала ОАО «ЛГЭК» для проверки наличия пломб и правильности подключения прибора учета; часть ввода (до прибора учета) находится внутри гаража и может быть тайно использована для организации безучетного потребления электроэнергии.

02.12.2010г. <заявитель> обратился в ОАО «ЛГЭК» с просьбой внести изменения в Технические условия № Э0898-891 в части изменения места установки прибора учета электрической энергии с наружной стороны здания во внутрь гаража, а также просьбе в Акте разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон предусмотреть границу балансовой принадлежности на ответительных зажимах кабеля 0,4 кВ в точке присоединения, расположенной не далее 25м от гаража.

25.01.2011г. ОАО «ЛГЭК» направило <заявителю> Дополнительное соглашение к договору № 4290/09 с новыми Техническими условиями № Э0013-33 от 24.01.2011г., в соответствии с которыми, определены условия присоединения для заказчика - <...> в части учета электроэнергии, а именно на границе балансовой принадлежности предусмотреть установку прибора учета электрической энергии, классом точности не ниже 2.0, обеспечивающего возможность дистанционного доступа к информации по питающей сети с применением цифровых протоколов, согласованных с ОАО «ЛГЭК».

10.02.2011г. <заявитель> направил возражения, в соответствии с которыми просил ОАО «ЛГЭК» изменить место установки прибора учета электрической энергии, классом точности не ниже 2.0 с наружной стороны здания во внутрь гаража, в Акте разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон предусмотреть границу балансовой принадлежности на ответительных зажимах кабеля 0,4 кВ в точке присоединения.

ОАО «ЛГЭК» письмом от 24.02.2011г. сообщило <заявителю>, что в связи с отказом в подписании дополнительного соглашения, ОАО «ЛГЭК» продолжает работу согласно условиям действующего в настоящее время договора технологического присоединения. Место установки прибора учета, в соответствии с п. 24.1 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, на границе балансовой принадлежности на расстоянии не далее 25 метров от границы, принадлежащего <заявителю> объекта.

ОАО «ЛГЭК» письмом от 23.03.2011г. № 1460 направило <заявителю> Дополнительное соглашение к договору № 4290/09 с новыми Техническими условиями № Э0457-292 от 22.03.2011г., в соответствии с которыми, определены условия присоединения для заказчика - <...> в части учета электроэнергии, а именно у потребителя в шкафу учета, предусмотреть установку прибора учета электрической энергии, классом точности не ниже 2.0.

<Заявитель> подписал указанное Дополнительное соглашение с протоколом разногласий от 22.04.2011г., предложив изменить и изложить п. 3.1.1. договора № 4290/09 от 14.12.2009г. в следующей редакции: «Составить и оформить совместно с «Заказчиком» Акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон (Приложение 2) после осуществления всех мероприятий по технологическому присоединению», а п. 7.8.1. указанного договора в следующей редакции: «У потребителя в шкафу учета, установленном с внутренней стороны здания, предусмотреть установку прибора учета электрической энергии классом точности не ниже 2.0.».

Согласно части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Во исполнение указанного Федерального закона Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861 утверждены Правила технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям (здесь и далее - Правила технологического присоединения, в редакции, действовавшей на момент заключения договора № 4290/09).

Абзацем 1 пункта 3 Правил технологического присоединения установлена обязанность сетевой организации выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Согласно абзацу 2 пункта 3 и пункту 14 Правил технологического присоединения независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с заявителями - физическими лицами, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно, используемых для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, принадлежащих физическим лицам на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Пунктом 7 Правил технологического присоединения устанавливается следующую процедуру технологического присоединения:

а) подача заявки юридическим или физическим лицом (далее - заявитель), которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение, реконструкцию и увеличение объема присоединенной мощности, а также изменить категорию надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр (увеличение) величины присоединенной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя;

б) заключение договора;

в) выполнение сторонами договора мероприятий, предусмотренных договором;

г) получение разрешения уполномоченного федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору на допуск в эксплуатацию объектов заявителя (за исключением объектов лиц, указанных в пунктах 12.1 - 14 настоящих Правил);

г.1) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям (фиксация коммутационного аппарата в положении «отключено»);

г.2) фактический прием (подача) напряжения и мощности, осуществляемый путем включения коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении «включено»);

д) составление акта о технологическом присоединении и акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

В соответствии с пунктом 25.1 Правил технологического присоединения в технических условиях для физических лиц должны быть указаны:

а) точки присоединения, которые не могут располагаться далее 25 метров от границы участка, на котором располагаются (будут располагаться) присоединяемые объекты заявителя;

б) обоснованные требования к усилению существующей электрической сети в связи с присоединением новых мощностей (строительство новых линий электропередачи, подстанций, увеличение сечения проводов и кабелей, замена или увеличение мощности трансформаторов, расширение распределительных устройств, модернизация оборудования, реконструкция объектов электросетевого хозяйства, установка устройств регулирования напряжения для обеспечения надежности и качества электрической энергии), обязательные для исполнения сетевой организацией за счет ее средств;

в) требования к приборам учета электрической энергии (мощности) устройствам релейной защиты и устройствам, обеспечивающим контроль величины максимальной мощности;

г) распределение обязанности между сторонами по исполнению технических условий:

- в пределах границ участка, на котором расположены энергопринимающие устройства заявителя, - для заявителя;

- до границы участка, на котором расположены энергопринимающие устройства заявителя, включая урегулирование отношений с иными лицами, - для сетевой организации.

Из материалов дела следует, что ОАО «ЛГЭК» в выданных <заявителю> технических условиях № Э0898-891 и № Э0013-33 подключения его гаража к сетям общества указало место, в котором гражданин должен установить прибор учета электрической энергии.

Однако, требования, которые должны быть указаны в обязательном порядке сетевой организации в выданных заявителю технических условиях, приведены в п. 25.1 Правил технологического присоединения, а именно в технических условиях должны быть указаны: требования к приборам учета электрической энергии (мощности), устройствам релейной защиты и устройствам, обеспечивающим контроль величины максимальной мощности.

Приведенный в п. 25.1 Правил технологического присоединения перечень этих требований является закрытым, следовательно, ОАО «ЛГЭК» не вправе дополнять его иными, не упомянутыми в нем требованиями.

Таким образом, требование о месте установки заявителем прибора учета электрической энергии в п. 25.1 Правил технологического присоединения не указано, в связи с чем ОАО «ЛГЭК» не имеет права включать в выданные <заявителю> технические условия требование о месте установки им прибора учета электрической энергии.

Довод ОАО «ЛГЭК» о том, что в Правилах технологического присоединения отсутствуют нормы, ограничивающие сетевую организацию в выборе места установки, которые прописаны в Правилах устройств электроустановок (глава 1.5), не может быть принят по вышеуказанным обстоятельствам, а также ввиду следующего.

В соответствии с пунктами 1.5.6 и 1.5.27 Правил устройства электроустановок (ПУЭ), Шестое издание, в ред. Приказа Минэнерго РФ от 20.06.2003г. № 242, счетчики для расчета электроснабжающей организации с потребителями электроэнергии рекомендуется устанавливать на границе раздела сети (по балансовой принадлежности) электроснабжающей организации и потребителя. Счетчики должны размещаться в легко доступных для обслуживания сухих помещениях, в достаточно свободном и не стесненном для работы месте с температурой в зимнее время не ниже 0°C.

Исходя из изложенного, приборы учета отпуска электрической энергии следует располагать в местах доступных для их обслуживания. При этом, положение о размещении счетчиков на границе раздела сетей носит рекомендательный характер.

О возможности размещения счетчиков не на границах балансовой принадлежности электрических сетей потребителя

свидетельствуют также положения пункта 143 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 N 530, в редакции применяемой к правоотношениям, возникшим с 01.01.2011г. (далее - Основные положения), определяющие порядок расчета объема принятой электроэнергии, в случае если расчетный прибор учета расположен не на границе балансовой принадлежности электрических сетей.

Аналогичные положения также были закреплены и в прежней редакции пункта 143 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006г. № 530 (далее - Правила функционирования розничных рынков электроэнергии).

Размещение счетчика в легко доступных для обслуживания сухих помещениях не свидетельствует о необходимости его размещения только на улице - с наружной стороны здания. Размещение счетчика в шкафах наружной установки рассматривается законодателем как один из способов размещения, однако, не единственный.

Таким образом, действующим законодательством Российской Федерации не установлена обязанность для потребителей электрической энергии устанавливать приборы учета электроэнергии только с внешней (наружной) стороны здания (гаража).

Довод ОАО «ЛГЭК» о невозможности расположения прибора учета электрической энергии с внешней (наружной) стороны здания (гаража), поскольку затруднен доступ персонала ОАО «ЛГЭК» для проверки наличия пломб и правильности подключения прибора учета, подлежит отклонению по следующим основаниям.

Согласно пункту 158 Основных положений (ранее - Правил функционирования розничных рынков электрической энергии), потребители и производители электрической энергии также должны обеспечивать беспрепятственный доступ представителей сетевой организации к приборам учета, расположенным в границах балансовой принадлежности их электрических сетей, для целей осуществления проверки состояния таких приборов учета и снятия проверочных (контрольных) показаний.

Сетевая организация осуществляет контрольные проверки приборов учета не реже 1 раза в полгода, если договором оказания услуг по передаче электрической энергии не установлено иное.

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации на <заявителя> возложена обязанность по обеспечению доступа уполномоченных представителей сетевой организации к приборам учета электрической энергии не реже 1 раза в полгода.

В соответствии со статьей 3, частью 1 статьи 4 Федерального Закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 Федерального Закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции» установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ОАО «ЛГЭК» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии по принадлежащему ему на праве собственности объектам электросетевого хозяйства.

Кроме того, ОАО «ЛГЭК» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, приказом Липецкого управления ФАС России № 18 от 26.01.2010г. в сфере услуг: 1) водоснабжение и канализация; 2) производство, поставка передача тепловой энергии; 3) передача электрической энергии, с долей более 65% в географических границах г. Липецка.

В силу части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции» не допускаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что у ОАО «ЛГЭК» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных Федеральным законодательством и нормативными правовыми документами Правительства Российской Федерации, но Обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, так на неоднократные обращения <заявителя> о переносе счетчика электрической энергии с наружной стороны здания во внутрь гаража сетевая организация отказалась внести данные изменения в технические условия к договору технологического присоединения энергопринимающих устройств № 4290/09.

Таким образом, действия ОАО «ЛГЭК» по включению в технических условиях № Э0898-891 и № Э0013-33 к договору № 4290/09 об осуществлении технологического присоединения гаража <заявителя> положений, нарушающих п. 25.1 Правила технологического присоединения, а именно указание обязательного требования для <заявителя> о месте установке прибора учета электрической энергии, является или могут явиться ущемлением охраняемым законом интересов и прав <заявителя>, как слабой стороны по отношению к сетевой организации.

Так, размещение прибора учета электрической энергии с наружной стороны здания (гаража) обеспечивает свободный доступ к нему не только работников сетевой и энергоснабжающей организации, но и неограниченного круга лиц, способных причинить ущерб имуществу <заявителя>. При этом обеспечение его безопасности и сохранности повлечет для потребителя

значительные затраты и дополнительное обременение.

Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что 31.12.2009г. зарегистрирован Акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон, составленный между <заявителем> и ОАО «ЛГЭК».

Пунктом 7 Правил технологического присоединения установлена процедура технологического присоединения, при этом составление акта о технологическом присоединении и акта разграничения балансовой принадлежности электрической сети и эксплуатационной ответственности является завершающим этапом технологического присоединения.

Таким образом, ОАО «ЛГЭК» в нарушении процедуры технологического присоединения после заключения договора технологического присоединения составило указанный акт, минуя этапы технологического присоединения, указанные в пп. «в» - «г.2» п. 7 Правил технологического присоединения.

Комиссией Липецкого УФАС России объявлялся перерыв до 9 ч. 00 мин. 03.05.2011г.

После перерыва ОАО «ЛГЭК» предоставило Комиссии Липецкого УФАС России подписанный протокол разногласий к Дополнительному соглашению от 22.03.2011г. к договору технологического присоединения энергопринимающих устройств от 31.12.2009г. № 4290/09.

<Гражданин> заявил, что каких-либо претензий в настоящее время к ОАО «ЛГЭК» не имеет.

Кроме того, лица, участвующие в деле, заявили о том, что ими предоставлены все документы и доказательства по данному делу.

На основании вышеизложенного, в действиях ОАО «Липецкая городская энергетическая компания» усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов других лиц путём предъявления необоснованных требований к <заявителю> по установке прибора учета электрической энергии в самостоятельно определенном ОАО «ЛГЭК» месте в нарушении пункта 25.1 Правил технологического присоединения, а также в нарушении процедуры технологического присоединения, установленной пунктом 7 Правил технологического присоединения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения антимонопольного законодательства части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Липецкая городская энергетическая компания» (ОАО «ЛГЭК»), выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов других лиц путём предъявления необоснованных требований к <заявителю> по установке прибора учета электрической энергии в самостоятельно определенном ОАО «ЛГЭК» месте в нарушении пункта 25.1 Правил технологического присоединения, а также нарушение процедуры технологического присоединения, предусмотренной пунктом 7 Правил технологического присоединения.

2. На основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства прекратить в связи с добровольным устранением ОАО «ЛГЭК» нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в установленном законом порядке.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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