

# РЕШЕНИЕ

по делу №384-ФАС52-03/12 о нарушении

**Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг**

резольютивная часть решения оглашена 22.11.2012

решение изготовлено в полном объеме 05.12.2012

05 декабря 2012 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии в составе:

- Гребнев Ю.Н. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- Литвиненко Н.В. - член комиссии, начальник отдела контроля естественных монополий;
- Горохова М.В. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, -

с участием:

- Маркеевой А.В. - представителя ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» (доверенность от 25.01.2012 №35-334/2012);
- Асташева Д.С. - представителя ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» (доверенность от 30.05.2012 №35-488/2012);
- Князева А.Г. - представителя ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» (доверенность от 30.05.2012 №35-487/2012);
- Трункова В.Н. - председателя ПГСК «Верхнепечерский-2» (протокол общего собрания от 12.09.2011 №1), -

рассмотрев дело №384-ФАС52-03/12 по признакам нарушения Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего профессионального образования «Нижегородский государственный технический университет им. Р.Е. Алексеева» (603950, г. Нижний Новгород, ул. Минина, дом 24, ГСП-41) пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление производственного гаражно-строительного кооператива «Верхнепечерский-2» (далее также - ПГСК «Верхнепечерский-2», заявитель) на действия Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Нижегородский государственный технический университет им. Р.Е. Алексеева» (далее – ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева»), связанные с полным прекращением подачи электрической энергии на объекты заявителя (гаражи), расположенные по адресу: г. Нижний Новгород, между Казанским шоссе и корпусами ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева».

По итогам рассмотрения указанного заявления Нижегородским УФАС России возбуждено дело №384-ФАС52-03/12 в отношении ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» по признакам нарушения пункта 6 Правил недискриминационного доступа (приказ Нижегородского УФАС России от 14.05.2012 №145).

В связи с отсутствием процессуальных норм, регламентирующих порядок рассмотрения соответствующей категории дел, комиссия считает возможным при рассмотрении настоящего дела применить аналогию закона и руководствоваться процессуальными нормами главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На заседании комиссии Заявитель поддержал доводы, изложенные в заявлении в территориальный орган ФАС России. Пояснил, что между ПГСК «Верхнепечерский-2» и открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» (далее также – ОАО «Нижегородская сбытовая компания», гарантирующий поставщик) заключен договор энергоснабжения от 14.10.2011 №9469000 на поставку электрической энергии к гаражам, расположенным по адресу: г. Нижний Новгород, между Казанским шоссе и корпусами ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева».

Кроме того, заявитель сообщил, что неоднократно обращался в адрес ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» (письма от 24.11.2011 №48, от 14.12.2011 №50) с требованием об обеспечении подачи напряжения 0,4 кВт на ВРУ ПГСК «Верхнепечерский-2» от трансформаторной подстанции №3 (далее также - ТП №3) ответчика, однако ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» отказало в удовлетворении указанных требований (письма от 02.12.2011 №08-06/690, от 28.12.2011 №18-15-10/79).

Представитель Ответчика факт нарушения антимонопольного законодательства не признал по основаниям, изложенным в письменных объяснениях по делу от 16.04.2012 исх.№10-23/254, от 31.05.2012 вх.№4339, от 14.06.2012 б/н, от 06.07.2012 вх. №5307.

Определением от 20.06.2012 исх.№ЮГ-03/5033 к участию в деле в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечено Волжско-Окское Управление Федеральной службы по экологическому и атомному надзору.

**Комиссия, изучив материалы дела №384-ФАС52-03/12 о нарушении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, считает установленными следующие фактические обстоятельства.**

21.09.2011 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Советскому району города Нижнего Новгорода зарегистрирован ПГСК «Верхнепечерский-2» в Едином государственном реестре юридических лиц.

**14.10.2011** между ПГСК «Верхнепечерский-2» и открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» (далее также – ОАО «Нижегородская сбытовая компания», гарантирующий поставщик) заключен договор энергоснабжения №9469000 на поставку электрической энергии к гаражам, расположенным по адресу: г. Нижний Новгород, между Казанским шоссе и корпусами ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева».

Письмом от 01.11.2011 №23-06/16616 ОАО «Нижегородская сбытовая компания» уведило ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» о заключении вышеупомянутого договора с ПГСК «Верхнепечерский-2».

Кроме того, как следует из заявления и представленных к нему документов, ранее имел место факт технологического присоединения ПГСК «Верхнепечерский-2» к электрическим сетям ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева», что подтверждается:

- техническими условиями от 29.07.1998 №Н/457, выданными обособленным подразделением «Нижегородские кабельные сети» ОАО «Нижновэнерго» ПГСК «Верхнепечерский-2»;

- письмом от 10.11.1999 №41, направленным ПГСК «Верхнепечерский-2» в адрес ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» об использовании демонтируемых высоковольтных кабелей;

- техническими условиями от 22.12.1999 №005-12-11/272, выданными Нижегородским государственным техническим университетом ПГСК «Верхнепечерский-2» с заявленной нагрузкой 60 кВт;

- техническими условиями от 20.06.2002 №099-2/148, выданными Государственным образовательным учреждением высшего и послевузовского образования «Нижегородский государственный технический университет» МУП «КРУН» в размере 15 кВт с точкой присоединения в ВРУ ПГСК «Верхнепечерский-2»;

- актом от 01.08.2000 б/н об установлении границы ответственности за техническое состояние и эксплуатацию электрооборудования;

- дополнительными соглашениями (от 22.08.2000 №1218005 и от 01.01.2004 №1218005) к договору на пользование электрической энергией от 21.01.2000 №1218000 об оплате электрической энергии субабонентом - ПГСК «Верхнепечерский-2», а также актами сверки взаиморасчетов к указанным соглашениям;

- однолинейной схемой электроснабжения потребителя ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» (приложение к техническому акту по договору энергоснабжения

электрической энергией от 19.03.2008 №1218000);

- актом технологического присоединения энергопринимающего устройства к электрическим сетям ОАО «МРСК Центра и Приволжья» от 16.01.2012 №1-Н.

В то же время между ОАО «Нижегородская сбытовая компания» и ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» заключен договор энергоснабжения от 31.03.2011 №1218000.

Исходя из приложений от 01.11.2011 №2 и от 01.11.2011 №9 к договору энергоснабжения от 31.03.2011 №1218000 следует, что из общего объема электроэнергии ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» должен вычитаться объем, учтенный приборами учета ПГСК «Верхнепечерский-2».

Однако, как указывает заявитель в письменном пояснении от 21.11.2012 (вх.№7909), с конца декабря 2010 года в отношении ПГСК «Верхнепечерский-2» введено полное ограничение режима потребления электрической энергии, которая ранее подавалась от трансформаторной подстанции №3 (далее также - ТП №3). Актом ревизии, проверки и приемки средств учета электроэнергии от 05.05.2012, составленным ОАО «МРСК Центра и Приволжья», зафиксировано, что электроэнергия ПГСК «Верхнепечерский-2» не потребляется.

Согласно свидетельству о государственной регистрации от 20.01.2010 серии 52-АГ №073852 и перечню объектов электросетевого хозяйства организации, ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» владеет ТП №3.

Как следует из заявления и представленных к нему документов, ПГСК «Верхнепечерский-2» неоднократно обращался в адрес ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» о восстановлении электроснабжения на энергопринимающие устройства заявителя, обеспечив включение коммутационных аппаратов в ТП №3 (письма от 15.06.2011 №45, от 24.11.2011 №48, от 14.12.2011 №50, от 03.02.2012 №71). Однако вышеуказанные обращения заявителя ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» оставлены без удовлетворения (письма от 17.06.2011 №10-15-10/79, от 02.12.2011 №08-06/690, от 28.12.2011 №18-15-10/79).

В письмах от 13.04.2012 вх.№3192, от 27.04.2012 вх.№3687 и от 10.07.2012 вх.№5352, направленных в адрес Нижегородского УФАС России, ОАО «Нижегородская сбытовая компания» сообщено, что поставка электрической энергии по договору энергоснабжения от 14.10.2011 №9469000 на энергопринимающие устройства ПГСК «Верхнепечерский-2» не производилась по причине того, что питающий кабель имеет повреждения, препятствующие передаче электроэнергии. Согласно однолинейной схеме, являющейся приложением №9 к указанному договору, ответственность за техническое состояние кабеля лежит на ПГСК «Верхнепечерский-2».

Как указано ОАО «МРСК Центра и Приволжья» в письме от 20.04.2012 вх.№3355 в адрес Нижегородского УФАС России, ПГСК «Верхнепечерский-2» опосредованно присоединен к электрическим сетям ОАО «МРСК Центра и Приволжья» через ТП №3, принадлежащую ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева». При этом максимальная мощность энергопринимающих устройств ПГСК «Верхнепечерский-2» составляет 60 кВт.

**Проверив обоснованность доводов, содержащихся в заявлении, письменном объяснении и устных выступлениях присутствующих на заседании комиссии представителей лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела, комиссия приходит к следующему.**

Согласно части 1 статьи 26 Федерального закона «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 (далее также - технологическое присоединение), осуществляется в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 утверждены Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (далее - Правила).

*Пунктом 6 данных Правил установлено, что собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно 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 оплату.*

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

С учетом вышеуказанной нормы права комиссией Нижегородского УФАС России для объективного установления обстоятельств, имеющих значение для принятия решения по настоящему делу, анализировались причины прекращения электроснабжения ПГСК «Верхнепечерский-2», а также разрешался вопрос о возможности возобновления перетока в настоящее время до энергопринимающих устройств заявителя.

Одновременно с этим, комиссией рассматривался вопрос о праве собственности или ином законном основании владения объектом электросетевого хозяйства – кабельной линии, проведенной от ТП №3 ответчика до ВРУ ПГСК «Верхнепечерский-2», расположенного по адресу: город Нижний Новгород, между Казанским шоссе и корпусами ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева», - по которой ранее происходило электроснабжение гаражей заявителя.

Как установлено комиссией Нижегородского УФАС России в ходе рассмотрения настоящего дела, **12.02.2009** в ТП №3 сотрудниками ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» произведено отключение энергопринимающих устройств объекта ПГСК «Верхнепечерский-2». Данный факт в письменных пояснениях от 30.05.2012 ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» не отрицает, а также подтверждает актом от 12.02.2009.

Указанные действия были совершены в связи с письмом ОАО «Нижегородская сбытовая компания» от 10.02.2009 (исх.№НСК-05/344-05), направленным в адрес ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева», где сообщалось об отсутствии договора энергоснабжения между гарантирующим поставщиком и ПГСК «Верхнепечерский-2», а также содержащим требование о прекращении подачи электрической энергии в адрес заявителя от сетей ответчика.

Определениями от 27.08.2012 исх.№ЮГ-03/5980 и от 22.10.2012 исх.№ЮГ-03/6737 комиссией Нижегородского УФАС России от ПГСК «Верхнепечерский-2» были затребованы документы, свидетельствующие о периодах, когда происходило электроснабжение с момента технологического присоединения заявителя, и когда подача электрической энергии со стороны ответчика была прекращена, а также платежные документы, выставленные в адрес ПГСК «Верхнепечерский-2» на оплату электрической энергии за период с 12.09.2009 по 14.11.2011.

Однако указанных документов, подтверждающих потребление энергопринимающими устройствами объекта заявителя после 12.02.2009, ПГСК «Верхнепечерский-2» в адрес Управления не представлено. Из акта сверки взаимных расчетов за электрическую энергию за период с 01.01.2008 по 15.11.2012, подписанного в одностороннем порядке только ПГСК «Верхнепечерский-2», следует, что последняя оплата за услугу электроснабжения заявителем в ОАО «Нижегородская сбытовая компания» произведена 16.02.2009.

Таким образом, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что после 12.02.2009 иных ограничений подачи электрической энергии на энергопринимающие устройства ПГСК «Верхнепечерский-2» со стороны ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» не введено, равно как и потребление электрической энергии заявителем после указанной даты (12.02.2009) не производилось.

На заседании комиссии представитель ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» сообщил, что кабель находится в неисправном состоянии, переток электрической энергии по указанному кабелю может привести «к авариям и угрозе безопасности жизни и здоровья граждан», соответственно, возобновление подачи электроэнергии возможно только после его замены (письма ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» от 30.05.2012 б/н, от 14.06.2012 б/н и от 06.07.2012 вх.№5307).

Как следует из письменных пояснений Волжско-Окского Управления Федеральной службы по экологическому и атомному надзору, привлеченного к участию в деле №384-ФАС52-03/12 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, в связи с отсутствием причин для проведения внеплановой проверки в отношении энергопринимающих устройств ПГСК «Верхнепечерский-2» и объектов электросетевого хозяйства ответчика, представить информацию относительно возможности возобновления подачи электрической энергии не имеет возможности.

Между тем 05.07.2012 заявителем по данному делу проведено измерение сопротивления изоляции проводов и кабелей сети 0,4 кВ с глухозаземленной нейтралью.

Из протокола измерений от 05.07.2012 №217, составленного по заказу ПГСК «Верхнепечерский-2» обществом с ограниченной ответственностью ПКФ «Спецэнергосервис» и представленного в адрес

Управления ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева», следует, что «кабельную линию 0,4 кВ от ТП №3 до ВРУ заявителя включать не допустимо», а также «сопротивление кабеля не соответствует требованиям ПУЭ».

Таким образом, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что безопасный переток электрической энергии по кабельной линии 0,4 кВ от ТП №3 ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» до энергопринимающих устройств ПГСК «Верхнепечерский-2» на момент принятия решения невозможен, соответствующий кабель подлежит замене его владельцем.

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела, ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» на праве собственности или на ином законном основании не владеет кабельной линией, идущей от ТП №3 до ВРУ заявителя, по которой ранее происходило энергоснабжение гаражей, расположенных по адресу: город Нижний Новгород, между Казанским шоссе и корпусами ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева». Данный факт подтверждается перечнем объектов учета недвижимого имущества ответчика, направленного с сопроводительным письмом Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Нижегородской области от 05.05.2012 №АБ-04/6622, а также выпиской из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним от 17.05.2012 №01/050/2012-62.

Между тем из акта от 01.08.2000 б/н, подписанного представителями ПГСК «Верхнепечерский-2» и ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» следует, что граница ответственности заявителя установлена в ТП №3 на щите 0,4 кВ, и все электрооборудование, расположенное за указанной границей ответственности, принадлежит последнему и им обслуживается.

Согласно договору энергоснабжения от 14.10.2011 №9469000, заключенному между ОАО «Нижегородская сбытовая компания» и ПГСК «Верхнепечерский-2», точка поставки электрической энергии определена в ТП №3.

В соответствии с пунктом 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг **актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон** признается документ, составленный сетевой организацией и потребителей услуг по передаче электрической энергии в процессе технологического присоединения энергопринимающих устройств, определяющий границы ответственности сторон за эксплуатацию соответствующих энергопринимающих устройств и объектов электросетевого хозяйства.

Согласно статье 153 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – ГК РФ) сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Рассматриваемый акт от 01.08.2000 б/н о разграничении балансовой принадлежности может рассматриваться как сделка по смыслу статьи 153 ГК РФ, так как указанный акт порождает и видоизменяет гражданские права и обязанности участников в отношении определенного имущества и обязанностей, служит основанием для заключения в последующем договоров энергоснабжения подписавшими лицами и гарантирующим поставщиком (энергоснабжающей

организацией), то есть может быть оценен как сделка. Отсутствие реального отчуждения имущества заявителя в результате подписания указанного акта, не влияет на возможность квалификации его как сделки, по смыслу статьи 153 ГК РФ.

Аналогичные выводы (позиция) содержатся в Постановлении тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.07.2009 по делу №А42-3323/2008.

Как установлено комиссией Нижегородского УФАС России на момент рассмотрения настоящего дела, между ПГСК «Верхнепечерский-2» и ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева» иных актов, которые по-другому разграничивали бы балансовую принадлежность и эксплуатационную ответственность сторон, не подписано.

Исходя из вышесказанного, комиссия Нижегородского УФАС России полагает, что ответственность за техническое состояние искомого кабеля в силу подписанного акта от 01.08.2000 б/н об установлении границы ответственности за техническое состояние и эксплуатацию электрооборудования возложена на ПГСК «Верхнепечерский-2».

Таким образом, в совокупности указанные фактические обстоятельства, а также положения вышеприведенных норм, свидетельствуют об отсутствии нарушения Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг в действиях (бездействии) ФГБОУ ВПО «НГТУ им. Р.Е. Алексеева».

С учетом изложенного комиссия

***решила:***

прекратить рассмотрение дела №384-ФАС52-03/12 о нарушении пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, возбужденного в отношении Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Нижегородский государственный технический университет им. Р.Е. Алексеева», в связи с отсутствием в действиях (бездействии) названного учреждения нарушения пункта 6 вышеприведенных Правил.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

**Председатель Комиссии**

**Ю.Н. Гребнев**

**Члены Комиссии**

**Н.В. Литвиненко**

**М.В. Горохова**