

г. Владивосток

12 сентября 2012 года

Дело № 20/06-2012

Резолютивная часть решения оглашена: 29.08.2012

В полном объеме решение изготовлено: 12.09.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии

члены Комиссии

рассмотрев в заседании 29.08.2012 дело № 20/06-2012, возбужденное в отношении в отношении ООО «Находкинские электросети»

по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

представители сторон на рассмотрения дела не явились, уведомлены надлежащим образом,

У С Т А Н О В И Л А:

На рассмотрение дела Комиссией Управления федеральной антимонопольной службе по Приморскому краю по делу № 20/06-2012 было рассмотрено ходатайство от 29.08.2012, поступившее в адрес Приморского УФАС России от ООО «Находкинские электросети», о приостановке рассмотрения дела до момента вступления в силу судебного акта по делу № А51-7061/2012 и/или об отложении рассмотрения дела № 20/06-2012 в связи с невозможностью явки представителя.

Вместе с тем, на момент рассмотрения дела Пятым арбитражным апелляционным судом была объявлена резолютивная часть постановления по делу № А51-7061/2011, согласно которой решение Арбитражного суда Приморского края от 10.07.2012 было оставлено с силе, а в удовлетворении апелляционной жалобы ООО «Находкинские электросети» было отказано. Кроме того, к ходатайству не было приложено документов, подтверждающих невозможность явки представителей ООО «Находкинская электросеть» на рассмотрение дела № 20/06-2012.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 20/06-2012 отсутствуют правовые основания для приостановки и/или отложения рассмотрения дела.

При рассмотрении имеющихся в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России; Управление) материалов установлено следующее.

В Управление поступило обращение (вх. 2254 от 05.04.2012) ООО «ДВ Акватория» (далее - Заявитель) на неправомерные действия ООО «Находкинские электросети», ущемляющее интересы Заявителя в части уклонения от заключения договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств Заявителя, расположенных по адресу: ул. Сидоренко, 1, г. Находка (далее – Объект).

ООО «ДВ Акватория» для осуществления предпринимательской деятельности - строительство Торгового центра с общей площадью земельного участка 3300 кв.м., заключило с ИП Матусевич А.Л. договор аренды земельного участка № 03/01-12 от 1 января 2012 г.

С разрешения собственника земельного участка ИП Матусевич А.Л., согласованного пунктом 7.1 Договора аренды земельного участка № 03/01-12 от 1 января 2012 г., ООО «ДВ Акватория» обратилось 27.01.2012 с заявкой на технологическое присоединение Объекта в ООО «Находкинские электросети».

Постановлением Департамента по тарифам Приморского края от 13.04.2011 № 22/7 для ООО «Находкинские электросети» утвержден размер платы за технологическое присоединение энергопринимающих установок (юридических и физических лиц) к сетям Общества.

ООО «Находкинские электросети» является сетевой организацией на территории Находкинского городского округа, оказывает услуги по передаче электрической энергии и технологического присоединения к электрическим сетям.

Управлением у ООО «Находкинские электросети» были запрошены сведения о рассмотрении заявки от 27.01.2011 ООО «ДВ Акватория».

В своих пояснениях ООО «Находкинские электросети» (исх. № 504 от 05.05.2012) указало, что заявка ООО «ДВ Акватория» поступила в адрес ООО «Находкинские электросети» 31.01.2012, после чего 08.02.2012 ООО «Находкинские электросети» уведомило Заявителя о приостановлении рассмотрения заявки в связи с недостающими документами.

Однако, ООО «Находкинские электросети» не представило уведомление, направленное в адрес Заявителя, а также не указало какие конкретно документы не были представлены ООО «ДВ Акватория».

Согласно имеющимся в Управлении материалам заявка ООО «ДВ Акватория» от 27.01.2012 была направлена в адрес ООО «Находкинские электросети» с учетом требований Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а так же объектов электросетевого хозяйства,

принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям», утвержденных Постановлением Правительства РФ № 861 от 27.12.2004 (далее - Правила).

В соответствии с положениями Правил, если заявитель - юридическое лицо подпадает под пункт 12.1 Правил технологического присоединения, то в соответствии с пунктом 3 Правил 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 настоящих Правил, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Согласно пункту 15 Правил сетевая организация направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней со дня получения заявки, а при присоединении по индивидуальному проекту - со дня утверждения размера платы за технологическое присоединение уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Вместе с тем, до настоящего времени в адрес Заявителя от ООО «Находкинские электросети» проект договора и технические условия как неотъемлемое приложение к договору не направлялись.

ООО «Находкинские электросети» от 18.08.2011 № 501-э включено в реестр субъектов естественных монополий в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии.

Передача электрической энергии неразрывно связана с осуществлением сетевой организацией технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям. Мероприятия по технологическому присоединению указанных устройств (установок) к электрическим сетям осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя (технологическое присоединение является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии). Возможность заключения договора на передачу электрической энергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для сетевой организации договора на технологическое присоединение.

Следовательно, оказание услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям не является отдельным видом экономической деятельности и, как следствие, не образует самостоятельного товарного рынка.

Согласно части 5 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии

естественной монополии.

Таким образом, Комиссия считает, что ООО «Находкинские электросети» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории г. Находки.

04.07.2012 Приморским УФАС России ООО «Находкинские электросети» было выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, в том числе рассмотреть заявку ООО «ДВ Акватория» (от 27.01.2012) на технологическое присоединение энергопринимающих устройств строящегося торгового центра, расположенного по адресу: Приморский край, г. Находка, ул. Сидоренко, д. 1 и направить в адрес Заявителя заполненный и подписанный проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору.

16.07.2012 в ответ на предупреждение Приморского УФАС России ООО «Находкинские электросети» сообщило (исх. № 800 от 16.07.2012), что в настоящий момент в Арбитражном суде Приморского края находится дело № А51-7061/2012, в рамках которого, в том числе рассматривается вопрос о законности действий ООО «Находкинские электросети» и Общество считает преждевременным до вступления в силу решения Арбитражного суда Приморского края от 06.07.2012 года по данному делу решать вопрос об исполнении требований изложенных в предупреждении Приморского УФАС России. Тем самым, Общество отказалось выполнять предупреждение Приморского УФАС России от 04.07.2012 № 5037/06.

Согласно пункту 20 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих у арбитражных судов при применении антимонопольного законодательства» право выбора судебного или административного порядка защиты своего нарушенного или оспариваемого права принадлежит субъекту спорных правоотношений. Закон не содержит указаний на то, что защита гражданских прав в административном порядке (путем рассмотрения антимонопольным органом дел о нарушениях антимонопольного законодательства) исключается при наличии возможности обратиться в арбитражный суд или, наоборот, является обязательным условием обращения лиц, чьи права нарушены, в суд.

Таким образом, ООО «ДВ Акватория» было вправе обратиться в Арбитражный суд Приморского края и Приморское УФАС России одновременно.

В своих пояснениях ООО «Находкинские электросети» указало, что в соответствии с частью 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение носит однократный характер. Объект ООО «ДВ Акватория» ранее был технологически присоединен к электрическим сетям ООО «Находкинская электросеть», следовательно, у ООО «Находкинские электросети» отсутствует обязанность по заключению договора технологического присоединения с ООО «ДВ Акватория».

Приморское УФАС России считает указанный довод ООО «Находкинские электросети» необоснованным в силу следующего.

Согласно пункту 2 Правил, действие Правил распространяется на случаи

присоединения впервые вводимых в эксплуатацию, ранее присоединенных реконструируемых энергопринимающих устройств, присоединенная 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 присоединенной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения таких энергопринимающих устройств.

В силу подпункта г) пункта 10 Правил к заявке прилагается копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом основание на объект капитального строительства и (или) земельный участок, на котором расположены (будут располагаться) объекты заявителя, либо право собственности или иное предусмотренное законом основание на энергопринимающие устройства.

ООО «Находкинские электросети» не предоставило в материалы дела № 20/06-2012 доказательств технологического присоединения Объекта заявителя.

С учетом приведенных норм ООО «ДВ Акватория» было вправе обратиться за технологическим присоединением Объекта, который будет расположен на земельном участке, находящемся в пользовании у ООО «ДВ Акватория».

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора.

С учетом изложенного в действиях ООО «Находкинские электросети» Комиссия усматривает нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении ООО «Находкинские электросети» своим доминирующим положением в части ущемления интересов ООО «ДВ-Акватория» путем уклонения от заключения договора на технологическое присоединение.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения ООО «Находкинские электросети» пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части злоупотребления своим доминирующим положением, которое имело своим результатом ущемление интересов ООО «ДВ Акватория» путём уклонения от заключения договора технологического присоединения.

2. Выдать ООО «Находкинские электросети» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путём рассмотрения заявки ООО «ДВ Акватория» в соответствии с порядком, предусмотренном Правилами 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004, и направления ООО «ДВ Акватория» заполненный и подписанный проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору.

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

Примечание: за невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.