

**Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.**

**Исх.№ 3381/02 от 25.06.2015**

## РЕШЕНИЕ

об отказе в возбуждении дела

26 июня 2015 года

Великий Новгород

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) рассмотрено заявление открытого акционерного общества «Цемент» (далее – ОАО «Цемент», заявитель) от 17.04.2015 исх. № 35/15 03.2015 о нарушении антимонопольного законодательства открытым акционерным обществом «Федеральная сетевая компания Единой энергетической системы» (далее – ОАО «ФСК ЕЭС»).

В ходе проверки антимонопольным органом

### УСТАНОВЛЕНО:

Из заявления ОАО «Цемент» следует, что оно с 2011 года реализует на территории Новгородской области в рамках развития Комплексной промышленно-логистической зоны в Чудовском муниципальном районе инвестиционный проект «Бабинский цементный завод» (далее – БЦЗ).

Для надежного электроснабжения создаваемого промышленного объекта между ОАО «Цемент» и ОАО «ФСК ЕЭС» был заключен договор № 586/ТП от 11.12.2012 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «ФСК ЕЭС» (вновь строящейся ПС 330 кВ Ручей) энергопринимающих устройств ОАО «Цемент» (далее – Договор), со сроком действия Договора два года.

В соответствии с условиями Договора (пункт 3.1) заявитель оплатил расходы на технологическое присоединение в размере 229 139,48 рублей.

20.03.2014 письмом № 33/14 ОАО «Цемент», исходя из достаточно высокой (порядка 60%) готовности строительной части БЦЗ, информировал ОАО «ФСК ЕЭС» о планируемом запуске в эксплуатацию промышленного объекта во втором квартале 2015 года.

В заявлении ОАО «Цемент» указано, что ОАО «ФСК ЕЭС» с учетом срыва сроков строительства ПС 330кВ Ручей выступило с предложением продлить срок действия Договора до четырех лет.

16.06.2014 между заявителем и ОАО «ФСК ЕЭС» подписано дополнительное

соглашение № 2 к Договору об увеличении срока действия договорных отношений на выставленных ОАО «ФСК ЕЭС» условиях.

01.09.2014 в адрес заявителя поступило предложение от ОАО «ФСК ЕЭС» о предоставлении ОАО «ФСК ЕЭС» беспроцентного займа в целях финансирования незавершенных строительно-монтажных работ по титулу «ПС 330 кВ Ручей с заходами ВЛ 330 кВ». Ориентировочная стоимость займа 2 000 000 000 рублей.

Впоследствии 09.10.2014 ОАО «ФСК ЕЭС» официально приостановил строительство ПС 330 кВ Ручей, тем самым поставив под угрозу выполнение своих обязательств по Договору.

ОАО «Цемент», исходя из возможного (повторного) срыва договорного срока технологического присоединения БЦЗ по вине ОАО «ФСК ЕЭС» и невозможности подачи 2-х и более заявок в разные сетевые организации в силу положений Правил 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 № 861 (далее – Правила), считает, что ОАО «ФСК ЕЭС», злоупотребляя своим доминирующим положением, препятствует реализации крупного инвестиционного проекта, находящегося на контроле у Правительства РФ, согласно постановлению Правительства РФ от 07.02.2012 № 476п-П16.

Технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии к электрическим сетям сетевой организации является неотъемлемой организационно-технической предпосылкой, необходимой для оказания сетевой организацией услуг по передаче электрической энергии.

При этом данная услуга может быть оказана только сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему энергопринимающие устройства.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, услуги по осуществлению мероприятий по технологическому присоединению к электрической сети оказываются непосредственно с целью обеспечения возможности 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 электроэнергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для сетевой организации договора на технологическое

присоединение.

Следовательно, услуги по осуществлению технологического присоединения не образуют отдельного вида экономической деятельности, являются нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем не составляют самостоятельного товарного рынка.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» к сфере деятельности естественных монополий относится, в том числе, оказание услуг по передаче электрической энергии в электроэнергетике.

Основным видом деятельности ОАО «ФСК ЕЭС» является оказание услуг по передаче электрической энергии.

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

Следовательно, ОАО «ФСК ЕЭС» занимает доминирующее положение на рынке по оказанию услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению как его составной части в границах присоединенной сети ОАО «ФСК ЕЭС».

Между ОАО «Цемент» и ОАО «ФСК ЕЭС» заключено дополнительное соглашение № 2 от 16.06.2014 к Договору от 20.12.2012 № 586/ТП об осуществлении технологического присоединения, в соответствии с которым срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению по Договору составляет **не более 4 (четырёх) лет с даты заключения Договора, при условии окончания строительства ПС 330 кВ Ручей в соответствии с Инвестиционной программой ОАО «ФСК ЕЭС».**

Таким образом, осуществление мероприятий по технологическому присоединению по Договору должно быть осуществлено ОАО «ФСК ЕЭС» **в срок до 20.12.2016, при условии окончания строительства ПС 330 кВ Ручей в соответствии с Инвестиционной программой ОАО «ФСК ЕЭС».**

Письмом от 10.09.2014 № М7/04/2879 МЭС Северо-Запада – филиал ОАО «ФСК ЕЭС» сообщил заявителю, что в соответствии с проектом Инвестиционной программы ОАО «ФСК ЕЭС» на 2015-2019 годы (находящейся в тот момент на согласовании в Минэнерго РФ) завершение строительства ПС 330 кВ Ручей с заходами ВЛ 330 кВ ПС Ленинградская – ПС Чудово планируется в 2018 году. В связи с чем МЭС Северо-Запада – филиал ОАО «ФСК ЕЭС» предложил заявителю с целью реализации мероприятий по технологическому присоединению в более ранние сроки (4 квартал 2015 года) рассмотреть возможность авансирования строительства ПС 330 кВ Ручей с последующим возвратом денежных средств по итогам строительства.

ОАО «Цемент» письмом от 17.09.2014 № 85/14 отказалось от авансирования строительства ПС 330 кВ Ручей с последующим возвратом денежных средств в связи с отсутствием такой возможности.

9.10.2014 ОАО «ЦИУС ЕЭС» (Центр инжиниринга и управления строительством), выполняющим функции заказчика-застройщика ОАО «ФСК ЕЭС», в адрес генерального подрядчика – ООО «Проект-Строй» было направлено письмо исх. № ЦО/ПН/76 с уведомлением о приостановлении работ на ПС 330 кВ Ручей.

Как следует из ответа МЭС Северо-Запада – филиала ОАО «ФСК ЕЭС» от 16.06.2015 № М7/1/433, полученного на запрос Новгородского УФАС, приостановление строительства было обусловлено дефицитом финансирования Инвестиционной программы ОАО «ФСК ЕЭС», утвержденной Минэнерго РФ.

Далее, письмом от 25.11.2014 №104/14 ОАО «Цемент» сообщило МЭС Северо-Запада – филиалу ОАО «ФСК ЕЭС» о готовности рассмотреть вопрос о возможности финансирования строительства ПС 330 кВ Ручей с последующим выкупом ОАО «ФСК ЕЭС» объекта ЕНЭС или финансирования данных работ на условиях займа в трехстороннем порядке с участием ОАО «Цемент», ОАО «ФСК ЕЭС» и генерального подрядчика ООО «ПроектСтрой» и при условии выдачи со стороны ОАО «ФСК ЕЭС» банковской гарантии на сумму, необходимую для завершения строительства.

По запросу Новгородского УФАС России ОАО «ФСК ЕЭС» письмом от 18.06.2015 № 238/429 представило пояснения, из которых следует, что вышеуказанные предложения заявителя были своевременно рассмотрены. По результатам детальной проработки займа и условий возврата ОАО «ФСК ЕЭС» средств с учетом имеющегося кредитного портфеля было принято решение о невозможности применения данного варианта финансирования реализации проекта строительства ПС 330кВ Ручей.

Письмом от 25.12.2014 № ЦО/ПН/489 ОАО «ФСК ЕЭС» направило в адрес ООО «ПроектСтрой» уведомление об одностороннем отказе от исполнения договора.

На сегодняшний день в Инвестиционной программе ОАО «ФСК ЕЭС» на 2015-2020 годы, утвержденной приказом Минэнерго РФ от 31.10.2014 № 807, не предусмотрено финансирование строительства ПС 330 кВ Ручей с заходами ВЛ 330 кВ.

В письме ОАО «ФСК ЕЭС» от 18.06.2015 № 238/429 указано, что в целях необходимости исполнения обязательств ОАО «ФСК ЕЭС» по осуществлению технологического присоединения принято решение об оптимизации технических решений и выделения этапности сооружения указанной ПС с учетом реальных перспективных нагрузок. Письмом от 04.12.2014 № Б41-П-2-19-15358 ОАО «СО ЕЭС» (Системный оператор ЕЭС) сообщило ОАО «ФСК ЕЭС» о принципиальном согласии по возможной оптимизации планов по электроснабжению потребителей в районе ПС 330 кВ Ручей посредством альтернативных сооружению указанной подстанции вариантов электросетевого строительства.

Помимо этого проведена работа по возможности осуществления технологического присоединения от существующих центров питания.

Вблизи от сооружаемой ПС 330 кВ Ручей находится ПС 330 кВ Чудово (примерно 11 км), на которой имеется резерв максимальной мощности в классе напряжения 10 кВ.

Письмом от 03.03.2015 № Б41-П-4-19-2866 ОАО «СО ЕЭС» предлагало следующие варианты технологического присоединения энергопринимающих устройств ОАО «Цемент», ОАО «Парус», ООО «Парус», ООО «Ординар», ООО «Чудовский металлургический завод» (для которых техническими условиями предусматривалось сооружение ПС 330 кВ Ручей):

- строительство объектов электросетевого хозяйства 110 кВ, с увеличением, при необходимости, трансформаторных мощностей на существующих ПС 330 кВ;
- поэтапное развитие электрической сети с сооружением на первом этапе для технологического присоединения части из указанных потребителей электросетевых объектов 110 кВ, а на втором этапе - нового центра питания 330 кВ;
- строительство нового центра питания 330 кВ.

По итогам указанной работы подготовлены изменения в технические условия на технологическое присоединения энергопринимающих устройств ОАО «Цемент», ООО «ОРДИНАР», ОАО «Парус» и ООО «Парус», предусматривающие следующие мероприятия:

- строительство КРУЭ 110 кВ на ПС 110 кВ Ручей с установкой двух трансформаторов 110/10 кВ мощностью 80 МВА каждый;
- расширение РУ 110 кВ на ПС 330 кВ Чудово;
- строительство двух ЛЭП 110 кВ от ПС 330 кВ Чудово до ПС 110 кВ Ручей;
- строительство минимально необходимого ЗРУ 10 кВ на ПС 110 кВ Ручей.

В настоящее время проводится процедура согласования данных мероприятий в установленном порядке.

Мероприятия по оптимизации технических решений по технологическому присоединению энергопринимающих устройств ОАО «Цемент», из числа указанных выше, могут быть реализованы при условии согласования указанных изменений в технические условия с ОАО «СО ЕЭС» и при наличии соответствующего финансирования. Исполнение обязательств ОАО «ФСК ЕЭС» по Договору в срок не позднее 20.12.2016 планируется выполнить путем реализации данных мероприятий.

Как следует из письма МЭС Северо-Запада – филиала ОАО «ФСК ЕЭС», в случае неисполнения ОАО «ФСК ЕЭС» (вследствие отсутствия финансирования) мероприятий по Договору в срок, предусмотренный дополнительным соглашением от 16.06.2014 № 2 с ОАО «Цемент», то есть до 20.12.2016, ОАО «ФСК ЕЭС» будет рассматриваться возможность продления сроков выполнения мероприятий и заключения с ОАО «Цемент» дополнительного соглашения к Договору.

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.

Пунктом 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской

Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» предусмотрено, что судам, оценивая действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 части статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Таким образом, с учетом того, что срок для исполнения ОАО «ФСК ЕЭС» обязательств по Договору с ОАО «Цемент» не истек, и ОАО «ФСК ЕЭС» не бездействует, а предпринимает меры для изыскания экономических и технических возможностей исполнения Договора, рассматриваемые действия ОАО «ФСК ЕЭС» не выходят за допустимые пределы осуществления гражданских прав, и не могут быть квалифицированы как злоупотребление своим доминирующим положением, запрещенное статьей 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган

РЕШИЛ:

В возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по заявлению ОАО «Цемент» отказать в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях ОАО «ФСК ЕЭС».

Руководитель Управления

О.С. Виниченко