

РЕШЕНИЕ
по делу №А-1/08-10

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: заместитель руководителя Управления <...>

Члены Комиссии: <...>

в присутствии:

директора МУП «Майкопские городские электрические сети» <...>;

главного инженера МУП «Майкопские городские электрические сети» - <...>;

начальника юридического отдела МУП «Майкопские городские электрические сети» - <...>;

заместителя генерального директора ОАО «МРСК Юга», управляющего директора ОАО «Кубаньэнерго» – <...>;

начальника отдела контроля исполнений технических условий ОАО «Кубаньэнерго» - <...>;

юрисконсульта ОАО «Кубаньэнерго» - Серовой О.В.;

заместителя директора Адыгейских электрических сетей ОАО «Кубаньэнерго» - <...>;

начальника юридического отдела Адыгейских электрических сетей ОАО «Кубаньэнерго» - <...>;

начальника отдела цен и тарифов для электрической энергии РЭК ДЦиТ Краснодарского края – <...>;

консультанта отдела правовой и аналитической работы РЭК ДЦиТ Краснодарского края – <...>

рассмотрев дело № А-1/08-10 возбужденного по признакам нарушения ОАО «Кубаньэнерго» (г. Краснодар, ул. Ставропольская, 2.) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управление) 08.05.2008 №728 обратилось Муниципальное унитарное предприятие «Майкопские городские электрические сети» (далее – МУП «Горэлектросети») с заявлением о злоупотреблении доминирующим положением Адыгейскими электрическими сетями ОАО «Кубаньэнерго» (далее - Кубаньэнерго), выразившимся, по мнению заявителя, в навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него и не относящихся к предмету договора (экономически и технологически не обоснованные и прямо не предусмотренные действующим законодательством российской Федерации).

Аналогичное обращение МУП «Горэлектросети» направлено в соответствии со статьями 6, 22, 27 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» прокурором города Майкопа письмом от 26.05.2008 №7-324-08 в Адыгейское УФАС России.

Анализ представленных документов показал следующее.

Из материалов дела Комиссией установлено что, МУП «Горэлектросети» в

соответствии с пунктом 57 Правил не дискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (в редакции Постановления Правительства РФ от 21.03.2007 № 168) при подготовке договоров на технологическое присоединение с юридическими и физическими лицами были направлены запросы в адрес Кубаньэнерго о пропускной способности электрических сетей и наличии технической возможности технологического присоединения в сетевом узле, исходя из критерия наличия такой возможности.

В ответ на запросы Кубаньэнерго направили МУП «Горэлектросети» письма, в которых подтвердили наличие технической возможности технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителей. При этом Кубаньэнерго направила в адрес МУП «Горэлектросети» договоры технологического присоединения в количестве 16 штук подписанные со своей стороны, технические условия и счета на оплату оказанных услуг на сумму 1256354,85 рублей.

По мнению МУП Горэлектросети данные договора технологического присоединения содержат в себе условия, противоречащие законодательству Российской Федерации, регулирующие вопросы технологического присоединения энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям.

В качестве примера МУП Горэлектросети направлен Договор технологического присоединения № 20400-08-000776-1 и Технические условия № 03-08 от 06.02.2008 Адыгейских электрических сетей на увеличение мощности МУП «Майкопские городские электрические сети» МО «Город Майкоп» для электроснабжения 10-ти этажного жилого дома, расположенного по адресу: г.Майкоп, ул.Пионерская 409, МКР-4 несоответствующий по мнению заявителя требованиям действующего законодательства по следующим основаниям:

1) В предмете договора определена услуга, которая фактически не оказывается исполнителем, поскольку действия по присоединению объекта происходят в электрической сети заказчика, а не в электрической сети исполнителя.

2) Предмет договора не согласуется с техническими условиями № 03-08 от 11.02.2008г., являющимися неотъемлемой частью договора технологического присоединения № 20400-08-000776-1. Технические условия № 03-08 от 11.02.2008г. выданы ОАО «Адыгпромстрой» и не могут являться приложением к указанному договору.

3) В п.2.3.2. договора определена обязанность заказчика выполнить часть 2 ТУ и сдать исполнителю результат по их выполнению в течении срока действия ТУ, т.е. подключение произвести после реконструкции подстанции «Черемушки».

Указанное условие не согласуется с информацией о наличии технической возможности технологического присоединения, содержащейся в письме Адыгейских электрических сетей ОАО «Кубаньэнерго» от 15.02.2008г. №201/240

4) Технические условия №03-08 от 11.02.2008г. не содержат обязательных требований, определенных пунктом 25 правил технологического присоединения энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям.

5) В Технических условиях не предусмотрено участие в осмотре энергопринимающего устройства должностного лица федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору, что не соответствует пункту 18 правил из-за отсутствия фактических действий по присоединению энергопринимающего устройства к электрической сети исполнителя.

Перечисленные несоответствия характерны для всех договоров из

представленного реестра, поэтому указанные договоры оставлены без рассмотрения.

На основании вышеизложенного, МУП Горэлектросети считает действия Адыгейских электрических сетей ОАО «Кубаньэнерго» не соответствующими действующему законодательству РФ. Кроме того, полагает, что указанные действия Адыгейских электрических сетей ОАО «Кубаньэнерго» являются злоупотреблением доминирующим положением, выражающимся в навязывании контрагенту условий договора, не выгодных для него или не относящихся к предмету договора.

Позиция Кубаньэнерго заключается в следующем:

- Согласно пункту 2 Правил «Недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861 Кубаньэнерго и Горэлектросети являются сетевыми организациями, так как владеют на праве собственности объектами электросетевого хозяйства, оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к своим электросетям.

Руководствуясь пунктом 5 Правил «Технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям», при присоединении объектов электросетевого хозяйства одной сетевой организации к объектам электросетевого хозяйства другой сетевой организации заявка на технологическое присоединение подается в сетевую организацию, электрические сети которой в данной точке присоединения имеют более высокий класс напряжения.

- В соответствии со статьей 421 Гражданского кодекса РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Договор на осуществление технологического присоединения является публичным договором, что заключено в п.1 статьи 26 ФЗ «Об электроэнергетике», п.6 Правил «Технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям»

- В соответствии с пунктом 2 статьи 445 ГК РФ в случаях, когда заключение договора обязательно для стороны, направившей проект договора, ей в течение 30 дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течении 30 дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в её редакции либо отклонить протокол разногласий. По более 40 проектам договоров на технологическое присоединение направленным Кубаньэнерго МУП «Горэлектросети» ни на один договор не пришел протокол разногласий. Учитывая, что термин «предложение» и «навязывание» имеют различные смысловые значения в данном случае нельзя расценивать как навязывание потенциальным контрагентам невыгодных для них условий договора.

«Кубаньэнерго» считает, что МУП «Майкопские горэлектросети» нарушило некоторые пункты правил технологического присоединения и существующих нормативным документов, в части нарушения пункта 3 приказа РЭК от 28.09.2007 №46/2007 «Об установлении платы за технологическое присоединение к электрическим сетям МУП «Майкопские городские электрические сети» МО «Город Майкоп», а именно: «в случае если МУП «Майкопские городские электрические сети» МО «Город Майкоп» при технологическом присоединении Заявителя к электрическим сетям понесло расходы на технологическое присоединении к электрическим сетям иной сетевой организации,

обеспечивающие проведение необходимых мероприятий по технологическому присоединению Заявителя к электрическим сетям МУП «Майкопские городские электрические сети МО «Город Майкоп», то размер платы установленный пунктами 1 и 2 настоящего приказа, должен быть увеличен на величину платы за технологическое присоединение к электрическим сетям иной сетевой организации».

Представители «Кубаньэнерго» заявили ходатайство о приобщении к делу решение Арбитражного суда Краснодарского края по делу № Ф-32-3289/2008-58/36, имеющему косвенное отношение к рассматриваемому делу.

По запросу Комиссии Региональной энергетической комиссией – департаментом цен и тарифов Краснодарского края письмом от 27.06.2008 № 57-3265/08-11 «О вопросе технологического присоединения» подготовлено и направлено заключение о соответствии действий Кубаньэнерго, при направлении Договора технологического присоединения № 20 400-08-000776-1 между ОАО «Кубаньэнерго» и МУП Горэлектросети по технологическому присоединению, объекта ОАО «Адыгпромстрой» (10 этажного жилого дома в г.Майкопе) Правилам технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

Позиция Региональной энергетической комиссии – департамента цен и тарифов Краснодарского края (далее – РЭК – департамент) заключалась в следующем:

- в соответствии с пунктами 1 и 2 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям определен, в том числе, порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям, процедура присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации, существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям;

- порядок расчетов, сроки и этапы оплаты технологического присоединения к электрическим сетям должны быть определены условиями договора на технологическое присоединение к электрическим сетям;

- согласно предоставленной копии одного из договоров технологического присоединения МУП «Горэлектросети» не выразили согласия относительно порядка расчетов, сроков и этапов оплаты технологического присоединения к электрическим сетям;

- в пункте 2 Технических условий от 11.02.2008 №03-08, являющихся неотъемлемой частью вышеуказанного договора, указано, что подключение объекта необходимо произвести после реконструкции подстанции 110/35/10-6кВ «Черемушки». Однако из текста технических условий не представляется возможным сделать четкий вывод о том, кто должен произвести вышеуказанную реконструкцию;

- средства на выполнение мероприятий по реконструкции подстанции 110/35/10-6кВ «Черемушки» включены в состав тарифов на передачу электрической энергии по электрическим сетям на основании инвестиционной программы ОАО «Кубаньэнерго» по повышению качества и надежности энергоснабжения потребителей Краснодарского края и Республики Адыгея на 2008 год. Мероприятия по реконструкции данного энергообъекта должно выполнить ОАО «Кубаньэнерго» из средств, предусмотренных на данные цели в составе тарифов на передачу;

- технические условия от 11.02.2008 № 03-08 не содержат обязательных требований, определенных пунктом 25 Правил технологического присоединения

энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям;

- Порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям во взаимоотношениях между МУП «Горэлектросети» и Адыгейскими электрическими сетями ОАО «Кубаньэнерго» осуществляется с нарушением норм Правил, в части требований, относительно предмета технических условий;

- Средства на выполнение мероприятий инвестиционной программы ОАО «Кубаньэнерго» по повышению качества и надежности энергоснабжения потребителей Краснодарского края и Республики Адыгея на 2008 год предусмотрены в составе тарифов на передачу, и как следствие, требования ОАО «Кубаньэнерго» по технологическому присоединению в данном случае неправомерны;

- В том случае, когда потребуется реконструкция существующих электрических сетей МУП «Горэлектросети», то в соответствии с действующим законодательством плата за технологическое присоединение ОАО «Адыгпромстрой» к сетям МУП «Горэлектросети» определяется по индивидуальному проекту и утверждается РЭК-департаментом в установленном порядке.

В ходе рассмотрения дела ОАО «Кубаньэнерго» представило Комиссии Адыгейского УФАС России проект измененного договора технологического присоединения и технических условий.

Для получения дополнительных сведений заседание Комиссии было отложено.

На следующем заседании, с учетом вновь полученной информации и поднятых на первом заседании комиссии вопросов, РЭК ДЦиТ по Краснодарскому краю представило новое заключение по рассматриваемому заявлению. В которой указывается, что в соответствии с пунктом 22 Методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение, утвержденных приказом ФСТ России от 23.10.2007 № 277-э/7, установлено, что если при осуществлении технологического присоединения Заявителей, кроме строительства и реконструкции объектов собственного электросетевого хозяйства Сетевой организации требуются расходы на строительство и реконструкцию объектов электросетевого хозяйства смежной вышестоящей Сетевой организации, то эти расходы включаются в плату за технологическое присоединение пропорционально присоединяемой мощности, независимо от уровня напряжения.

МУП «Горэлектросети» при присоединении объектов электросетевого хозяйства к своим сетям должны провести соответствующие мероприятия по увеличению перетока мощности в точках присоединения энергооборудования МУП «Горэлектросети» к энергооборудованию Адыгейских электрических сетей ОАО «Кубаньэнерго», заключив соответствующий договор технологического присоединения и оплатить расходы по данному договору. При этом, в свою очередь, потребители, присоединяемые к сетям МУП «Горэлектросети», за счет которых требуется увеличение перетока мощности в точках присоединения МУП «Горэлектросети» к энергооборудованию Адыгейских электрических сетей ОАО «Кубаньэнерго», также должны оплатить данные расходы.

Исследовав все доводы и документы, представленные сторонами, Комиссия пришла к следующему выводу:

МУП «Майкопские Горэлектросети» осуществляют свою деятельность по технологическому присоединению энергопринимающих устройств юридических и физических лиц в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004

№861 (в редакции Постановления Правительства РФ от 01.03.2007 №168) с 26.10.2007 года – даты вступления в законную силу Приказа РЭК ДЦиТ КК от 28.09.2007 №46/2007-э «Об установлении платы за технологическое присоединение к электрическим сетям МУП «Майкопские Горэлектросети».

Адыгейские электрические сети являются филиалом ОАО «Кубаньэнерго», на основании лицензии №ЭЭ-00-003397(Э) осуществляют деятельность по эксплуатации электрических сетей (прием, передача и распределение электрической энергии, техническое обслуживание и ремонт электрических сетей). В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861 (в редакции Постановления Правительства РФ от 01.03.2007 №168), Решением РЭК ДЦиТ КК от 20.07.2006 №25/2006-Э ОАО «Кубаньэнерго» осуществляет платную услугу по технологическому присоединению энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к своим сетям.

Пунктом 57 Правил не дискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (в редакции Постановления Правительства РФ от 21.03.2007 № 168) определено, что сетевая организация обязана предоставлять по письменному запросу лица, обратившегося с намерением осуществить технологическое присоединение к электрической сети и (или) заключить договор, а также потребителя услуг информацию о наличии пропускной способности электрических сетей и о стоимости услуг по передаче электрической энергии.

Пунктом 25 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (в редакции Постановления Правительства РФ от 21.03.2007 № 168) определено, что в технических условиях должны быть указаны:

а) схемы выдачи или приема мощности и точки присоединения (вводные распределительные устройства, линии электропередачи, базовые подстанции, генераторы);

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, установка устройств регулирования напряжения для обеспечения надежности и качества электроэнергии), обязательные для исполнения сетевой организацией;

в) требования к устройствам релейной защиты, регулированию реактивной мощности, противоаварийной и режимной автоматике, телемеханике, связи, изоляции и защите от перенапряжения, к контролю и поддержанию качества электроэнергии, а также к приборам учета электрической энергии и мощности (активной и реактивной);

г) требования к присоединению энергопринимающих устройств к устройствам противоаварийной и режимной автоматике, требования к подключению всей присоединяемой мощности энергопринимающих устройств, но не ниже уровня аварийной или технологической брони, к устройствам автоматике отключения нагрузки энергопринимающих установок при снижении частоты электрического тока или напряжения в прилегающей электрической сети, требования к характеристикам генераторов;

д) требования к оснащению энергопринимающих устройств устройствами релейной защиты, противоаварийной и режимной автоматике, включая

размещение устройств, обеспечивающих дистанционный ввод графиков временного отключения потребления с диспетчерских центров в соответствии с требованиями соответствующего субъекта оперативно-диспетчерского управления.

МУП «Горэлектросети» письменно обратилось, в соответствии с пунктом 57 Правил не дискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, к Кубаньэнерго для получения информации о наличии пропускной способности электрических сетей, состоящих на балансе Кубаньэнерго (трансформаторная подстанция 6/0.4 кВ фидера 6 кВ «РП 8-2» ПС 110/35/6-10 кВ «Черемушки»).

Кубаньэнерго, вместо раскрытия данной информации, направила в адрес МУП Горэлектросети заполненные договора технологического присоединения с приложением технических условий по увеличению мощности МУП «Горэлектросети» для электроснабжения предполагаемых объектов.

Предмет Договора технологического присоединения № 20400-08-000776-1 не соответствуют выданным Техническим условиям № 03-08, а именно не содержит положений об увеличении перетока присоединенной мощности в точках присоединения энергооборудования МУП «Горэлектросети» к энергооборудованию Адыгейских электрических сетей ОАО «Кубаньэнерго».

Кроме того, ОАО «Кубаньэнерго» указало на наличие технической возможности присоединения и предъявило плату за технологическое присоединение и при этом указало в пункте 1.1 Договора технологического присоединения № 20400-08-000776-1, что оно как Исполнитель обязуется оказать услуги по технологическому присоединению к своей электрической сети в точке присоединения и в пределах заявленной заказчиком присоединяемой мощности 89.00 кВт и 2 категории надежности электроснабжения Объекта, определенных индивидуальными техническими условиями присоединения.

Однако в данном случае не может взиматься плата по индивидуальному проекту в связи с наличием технической возможности технологического присоединения.

Выданные Технические условия № 03-08 не соответствуют требованиям, предъявляемым пунктом 25 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, а именно, установленные подпунктом б) пункта 25: «обоснованные требования к усилению существующей электрической сети в связи с присоединением новых мощностей, обязательные для исполнения сетевой организацией».

Таким образом, Договор технологического присоединения № 20400-08-000776-1 и Технические условия № 03-08 от 06.02.2008 Адыгейских электрических сетей на увеличение мощности МУП «Майкопские городские электрические сети» МО «Город Майкоп» для электроснабжения 10-ти этажного жилого дома, расположенного по адресу: г.Майкоп, ул.Пионерская 409, МКР-4 не соответствуют предмету договора и не обоснованы т.к. не содержат обоснованные требования к усилению существующей электрической сети в связи с присоединением новых мощностей.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006 (далее - Закон о защите конкуренции) запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора

(экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО Адыгейские электрические сети «Кубаньэнерго» в лице ОАО «Кубаньэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».
2. Выдать предписание по делу № А-1/08-10 о прекращении нарушений действующего законодательства.
3. Рекомендовать Руководителю Адыгейского УФАС России возбудить дело о нарушении требований статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Подписи

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу №А-1/08-10

04 августа 2008 г.

г. Майкоп

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: заместитель руководителя Управления - <...>

Члены Комиссии: <...>

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего Решения от 04 августа 2008 г. по делу №А-1/08-10 о нарушении Открытым акционерным обществом «Кубаньэнерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Открытому акционерному обществу «Кубаньэнерго» в срок до 11.08.2008 прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в навязывании контрагенту условий договора, не относящихся к предмету договора (экономически и технологически не обоснованные и прямо не предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации) при направлении МУП «Майкопские городские электрические сети» МО «Город Майкоп» Договора технологического присоединения № 20400-08-000776-1 и Технических условий № 03-08 от 06.02.2008

Адыгейских электрических сетей на увеличение мощности МУП «Майкопские городские электрические сети» МО «Город Майкоп» для электроснабжения 10-ти этажного жилого дома.

2 Открытому акционерному обществу «Кубаньэнерго» в срок до 01.09.2008 привести договора технологического присоединения в соответствии с пунктом 25 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (в редакции Постановления Правительства РФ от 21.03.2007 № 168) а именно:

- привести предмет договора в соответствии с его целью – увеличением перетока присоединенной мощности;

- включить в Технические условия схемы выдачи или приема мощности и точки присоединения и обоснованные требования к усилению существующей электрической сети в связи с присоединением новых мощностей, обязательные для исполнения сетевой организацией.

3. Открытому акционерному обществу «Кубаньэнерго» представить в Адыгейское УФАС России доказательства исполнения пунктов 1, 2, настоящего предписания в срок до 05.09.2008

Подписи