

ООО «Агрострой»

ул. Победы, д. 30, г. Кириллов,  
Вологодская область, 161100

01.08.2016 № 2967

ООО «Кирилловская  
электротеплосеть»

ул. Ленина, д. 133, г. Кириллов,  
Вологодская область, 161100

### **РЕШЕНИЕ № 39-10АМЗ/15**

Резолютивная часть решения объявлена 18 июля 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 01 августа 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Осипова С.В. – председателя Комиссии, и.о. руководителя Управления,

Членов Комиссии:

Проничевой Н.И. – начальника отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа,

Полетаевой Ю.Н. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа,

Фаниной О.С. – государственного инспектора отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа,

рассмотрев дело № 39-10АМЗ/15, возбужденное по признакам нарушения ООО «Кирилловская электротеплосеть» (ИНН 3511005438, Вологодская область, г. Кириллов, ул. Ленина, д. 133, далее – ООО «КЭС») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

при участии от заявителя Пискунова А.А. по доверенности от 27.10.2015 № 02-14, Крутова В.Н. по доверенности от 18.07.2016, от ответчика Аполлонова Н.Г. по доверенности от 26.01.2015,

**УСТАНОВИЛА:**

ООО «Агрострой» обратилось в Вологодское УФАС России с заявлением с учетом дополнений от 17.09.2015 на действия ООО «КЭС», выразившееся в нарушении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, Правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг и 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 Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила № 861), при заключении и исполнении договора от 19.11.2012 № 94 об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, а также порядка определения размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям.

В соответствии с приказом Вологодского УФАС России от 19.11.2015 № 502 возбуждено дело № 39-10АМЗ/15 по признакам нарушения ООО «КЭС» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из содержания заявления ООО «Агрострой» следует, что на основании поданной заявки между ООО «КЭС» (сетевая организация) и ООО «Агрострой» (заявитель) заключен договор от 19.11.2012 № 94 об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства.

В соответствии с пунктом 1.1 договора сетевая организация принимает на себя обязательства по осуществлению технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации, а именно: жилых домов с электроплитами по адресу: Вологодская область, город Кириллов, улица Ленина, 91 (первая очередь), улица Ленина, 93 (вторая очередь), улица Октябрьская, 15а (третья очередь), с учетом следующих характеристик:

максимальная мощность присоединяемых энергопринимающих устройств 250 кВт, в том числе ранее разрешенная мощность 0 кВт;

категория надежности 2;

уровень напряжения, на котором осуществляется присоединение 0,38 кВ.

Заявитель обязуется оплатить расходы на технологическое присоединение в соответствии с условиями договора.

В силу пункта 1.5 договора срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет один год с даты получения сетевой организацией подписанного заявителем согласованного сторонами варианта настоящего договора с приложениями.

Согласно пункту 3.1 договора размер платы за технологическое присоединение составляет:

в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 в случае, если присоединенная мощность не превышает 15 кВт, 550 рублей, в том числе НДС,

в соответствии с Постановлением РЭК области от 21.09.2010 № 114 в случае, если присоединенная мощность (с учетом ранее установленной) превышает 15 кВт: до 100 кВт - 2746 рублей без учета НДС за 1 кВт присоединенной мощности,

в соответствии с Постановлением РЭК области от 29.10.2010 № 203 в случае, если присоединенная мощность превышает 100 кВт: до 650 кВт - 3268 рублей без учета НДС за 1 кВт присоединенной мощности.

В соответствии с пунктом 3.2 договора внесение платы заявителем осуществляется в следующем порядке:

70% платы за технологическое присоединение вносятся в течение 15 дней с установленным постановлением РЭК области об установлении индивидуального тарифа на технологическое присоединение;

30% платы за технологическое присоединение вносятся в течение 15 дней с момента подписания сторонами акта о выполнении заявителем технических условий, акта об осмотре приборов учета и согласовании расчетной схемы учета электрической энергии (мощности), а также акта о разграничении балансовой принадлежности электрических сетей и акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон.

Неотъемлемой частью договора являются технические условия для технологического присоединения к электрическим сетям (приложение № 1). Данные условия содержат перечень технических и организационных мероприятий, условий и требований, обязательных к выполнению и соблюдению для создания возможности технологического присоединения и реализации работ по созданию схемы электроснабжения электроустановок заявителя.

По выполнению работ ООО «КЭС» был выставлен счет-фактура от 31.12.2012 № 375 на сумму 974 842 рубля, который ООО «Агрострой» оплачен, в том числе 674 842 рубля оплачены платежным поручением № 791 и 300 000 рублей погашены путем проведения взаимозачета требований.

По мнению ООО «Агрострой», положения договора от 19.11.2012 № 94 не соответствует требованиям пунктов 15, 16 и 17, а также форме типового договора (приложения № 4) Правил № 861,

ООО «КЭС» нарушен порядок определения размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям,

ООО «КЭС» нарушен срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению к электрическим сетям.

На заседании комиссии представители заявителя поддержали требования, изложенные в заявлении.

ООО «КЭС» в пояснениях от 23.09.2015 № 758 и от 01.10.2015 № 764 и его представитель на заседании комиссии просили в удовлетворении требований

заявителя отказать, указав, что проект договора от 19.11.2012 № 94 содержал все необходимые для заключения условия,

размер платы за технологическое присоединение рассчитан на основании Постановления РЭК области от 29.10.2010 № 203 исходя из запрашиваемой заявителем мощности по каждому источнику энергии,

срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению к электрическим сетям не нарушен.

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения представителей сторон, комиссия Вологодского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии с [частью 1 статьи 10](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

В силу [пункта 5 статьи 5](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно положениям Федерального [закона](#) от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», Федерального [закона](#) от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», [Постановления](#) Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 «Об утверждении правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям» оказываемые сетевыми организациями услуги по технологическому присоединению и по передаче электрической энергии образуют единый технологический процесс и отнесены к сфере деятельности естественных монополий.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 26.06.2015 основным видом экономической деятельности ООО «КЭС» является производство, передача и распределение электроэнергии (код ОКВЭД – 40.10).

Постановлением РЭК области от 18.11.2005 № 83 ООО «КЭС» включено в реестр энергоснабжающих организаций Вологодской области, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль:

в раздел 3 «Услуги по передаче и распределению электрической энергии (мощности) № 3.071.

Таким образом, ООО «КЭС», являясь субъектом естественной монополии, занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в Кирилловском районе в географических границах технологической инфраструктуры принадлежащих сетей, составной частью которого являются услуги по технологическому присоединению.

Положениями статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» и пункта 7 Правил № 861 установлена процедура

технологического присоединения, предусматривающая (помимо прочего) выполнение действий по фактическому присоединению и обеспечению работы энергопринимающего устройства в электрические сети; фактический прием (подача) напряжения и мощности; проверку выполнения технических условий и составление акта о технологическом присоединении.

В соответствии с пунктом 3 Правил № 861 сетевая организация обязана 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 пункту 6 Правил № 861 технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные настоящими Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации, так как данный вид договора на основании абзаца 2 части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» имеет статус публичного.

Правилами № 861 разработаны типовые формы документов, необходимых для заключения и подписания сторонами - участниками процесса технологического присоединения.

В соответствии с пунктом 15 Правил № 861 в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, суммарная присоединенная мощность которых не превышает 750 кВА (за исключением случаев, указанных в абзацах третьем и четвертом настоящего пункта, а также случаев, связанных с осуществлением технологического присоединения по индивидуальному проекту), договор оформляется сетевой организацией в соответствии с типовым договором по форме согласно приложению № 4 и направляется заявителю - юридическому лицу.

Поскольку осуществление технологического присоединения в рассматриваемом случае осуществлялось по индивидуальному проекту, направление проекта договора по форме согласно приложению № 4 не предусмотрено.

В соответствии с пунктом 15 Правил № 861 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.

Комиссией установлено, что размер платы за технологическое присоединение РЭК области не утверждался, так как ООО «КЭС» с соответствующим заявлением не обращалось.

ООО «КЭС» произвел расчет платы за технологическое присоединение с учетом суммированной по трем объектам мощности с применением постановления РЭК области от 29.10.2010 № 203 (если присоединенная мощность (с учетом ранее установленной) превышает 100 кВт: до 650 кВт) – 3268 рублей за 1 кВт

присоединенной мощности, начислив при этом НДС – 18%.

Таким образом, ООО «КЭС» нарушен порядок определения платы за технологическое присоединение.

ООО «Агрострой» считает, что договор является незаключенным в связи с несогласованием его существенного условия – размера платы за технологическое присоединение в связи с не установлением РЭК области для ООО «КЭС» индивидуального тарифа.

Договор осуществления технологического присоединения к электрическим сетям является самостоятельным видом договора, не предусмотренным ГК РФ.

Пунктом 15 Правил № 861 предусмотрено, что в случае несогласия с представленным сетевой организацией проектом договора и (или) несоответствия его Правилам № 861 заявитель вправе в течение 30 дней со дня получения подписанного сетевой организацией проекта договора и технических условий направить сетевой организации мотивированный отказ от подписания проекта договора с предложением об изменении представленного проекта договора и требованием о приведении его в соответствие с Правилами.

ООО «Агрострой» с предложением об изменении представленного проекта договора и требованием о приведении его в соответствие с Правилами в сетевую организацию не обращалось.

В соответствии со статьей 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Пунктом 16 Правил № 861 определены существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям.

Договор подписан ООО «Агрострой» без разногласий.

В силу статьи 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно статье 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами. Одностороннее изменение условий обязательства, связанного с осуществлением всеми его сторонами предпринимательской деятельности, или односторонний отказ от исполнения этого обязательства допускается в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Статьей 328 ГК РФ установлено, что встречным признается исполнение

обязательства одной из сторон, которое обусловлено исполнением другой стороной своих обязательств. В случае непредоставления обязанной стороной предусмотренного договором исполнения обязательства либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков. Если предусмотренное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

Обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором. Прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором (статья 407 ГК РФ).

Таким образом, если, при наличии оснований для отказа от договора, имеющая право на такой отказ сторона подтверждает его действие путем принятия предложенного другой стороной исполнения обязательства, отказ по тем же основаниям не допускается.

Отказ в технологическом присоединении при выполнении технических условий не допустим, данное требование не поставлено в зависимость от наличия или отсутствия установленных уполномоченным органом исполнительной власти тарифов, следовательно, ООО «КЭС» обязано было осуществить технологическое присоединение, даже несмотря на то, что индивидуальный тариф на оплату технологического присоединения РЭК области не был утвержден.

Вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Вологодской области от 08 декабря 2015 года по делу № А13-16248/2014 установлено, что ООО «КЭС» выполнены мероприятия по технологическому присоединению по третьей категории надежности и в полном объеме оплачены ООО «Агрострой».

В связи с этим договор не может быть признан незаключенным.

В силу пункта 1.5 договора срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет один год с даты получения сетевой организацией подписанного заявителем согласованного сторонами варианта настоящего договора с приложениями.

Договор подписан ООО «Агрострой» 19.11.2012, поэтому мероприятия по технологическому присоединению должны быть осуществлены ООО «КЭС» не позднее 20.11.2013.

Пунктом 2.1.7 договора предусмотрено, что сетевая организация осуществляет действия по фактическому присоединению энергопринимающих устройств заявителя, что оформляется актом об осуществлении технологического присоединения.

Как пояснили представители сторон на заседании комиссии, акты о

технологическом присоединении отсутствуют.

При этом договор энергоснабжения заключен управляющей компанией по всем трем домам с ОАО «ВСК» 18.01.2013, акты о разграничении балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности подписаны 10.10.2013.

Поставка электрической энергии невозможна без осуществления действий по технологическому присоединения к электрическим сетям.

На основании изложенного комиссия не усматривает в действиях ООО «КЭС» нарушений срока технологического присоединения к электрическим сетям.

Согласно части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае:

1) отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии);

5) истечения срока давности, предусмотренного [статьей 41.1](#) настоящего Федерального закона.

В связи с истечением на дату вынесения решения срока давности привлечения ООО «КЭС» к ответственности за нарушение порядка ценообразования (счет на оплату и счет-фактура выставлены в декабре 2012 года), а также отсутствия в остальных действиях ООО «КЭС» нарушений антимонопольного законодательства, комиссия приходит к выводу, что рассмотрение настоящего дела подлежит прекращению.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 41, 48 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

#### **РЕШИЛА:**

прекратить рассмотрение дела № 39-10АМЗ/15, возбужденное в отношении ООО «Кирилловская электротеплосеть» по части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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