

Решение №2317

«29» октября 2014г.

г.Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена 29.10.2014г.

В полном объеме решение изготовлено 10.11.2014г.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее по тексту - Комиссия),

при участии представителя ОГУЭП «Облкоммунэнерго»,

рассмотрев дело №308 от .08.2014г. по признакам нарушения ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (ИНН 3800000252; 664075 г.Иркутск, ул.Ширямова,54) ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении пункта 16 Правил технологического присоединения 5 граждан по адресам: пос.Кутулик Аларского р-на, ул.Полевая, дома №№__ соответственно, по договорам об осуществлении технологического присоединения №ЧЭС/К-12/ФЛ-00237 от 24.08.2012г., №ЧЭС/К-12/ФЛ-00235 от 04.07.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00238 от 17.07.2012г., №00262 от 28.12.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00241 от 25.06.2012г., что может иметь своим результатом ущемление интересов граждан в части отсутствия у них электроснабжения.

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России поступило заявление Енисейского управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору в интересах 5 граждан (вх.№8539 от 15.07.2014г.) на действия ОГУЭП «Облкоммунэнерго» по уклонению от выполнения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающего устройства по адресам: пос.Кутулик Аларского р-на, ул.Полевая, дома №№, по договорам об осуществлении технологического присоединения №ЧЭС/К-12/ФЛ-00237 от 24.08.2012г., №ЧЭС/К-12/ФЛ-00235 от 04.07.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00238 от 17.07.2012г., №00262 от 28.12.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00241 от 25.06.2012г.

В ходе проведенного Иркутским УФАС России антимонопольного расследования по данному заявлению установлено следующее.

1. Постановлением Правительства №861 от 27.12.2004г. утверждены "Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, Правила недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, Правила недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг и Правила 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" (далее по тексту – Правила технологического присоединения).

Правилами технологического присоединения определен порядок 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, регламентируют процедуру присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации, определяют существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, устанавливают требования к выдаче технических условий, в том числе индивидуальных, для присоединения к электрическим сетям, критерии наличия (отсутствия) технической возможности технологического присоединения и особенности технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей посредством перераспределения максимальной мощности между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

ОГУЭП «Облкоммунэнерго» заключены следующие договоры об осуществлении технологического присоединения и выданы технические условия:

- с гр. С.: договор №ЧЭС/К-12/ФЛ-00237 от 24.08.2012г. на основании заявки от 23.05.2012г. (договор заключен через 3 месяца с даты подачи заявки), выданы технические условия, заключено дополнительное соглашение от 24.08.2014г. об установлении срока выполнения мероприятий по технологическому присоединению 18 месяцев;
- с гр. И.: договор №ЧЭС/К-12/ФЛ-00235 от 04.07.2012г. на основании заявки, выданы технические условия, заключено дополнительное соглашение от 04.07.2012г. об установлении срока выполнения мероприятий по технологическому присоединению 18 месяцев;
- с гр. Г.: договор №ЧЭС-12/ФЛ-00238 от 17.07.2012г., выданы технические условия, заключено дополнительное соглашение от 17.07.2012г. об установлении срока выполнения мероприятий по технологическому присоединению 18 месяцев;
- с гр.М.: договор №00262 от 28.12.2012г. в редакции дополнительного соглашения от 28.12.2012г.; срок осуществления мероприятий по ТП 18 месяцев; выдан Акт об осуществлении технологического присоединения от 16.12.2013г. без подачи напряжения;
- с гр.А.: договор №ЧЭС-12/ФЛ-00241 от 25.06.2012г. в редакции дополнительного соглашения от 25.06.2012г.; срок осуществления мероприятий по ТП 18 месяцев; выдан Акт об осуществлении технологического присоединения от 16.12.2013г. без подачи напряжения.

Согласно п.15 Правил технологического присоединения, 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.

Договор о технологическом присоединении к объектам электросетевого хозяйства является публичным, и сетевая организация не вправе отказать обратившемуся к ней лицу в услуге по технологическому присоединению, и в заключении указанного договора.

На основании п.16 Правил технологического присоединения, срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который исчисляется со дня заключения договора и не может превышать 6 месяцев - для заявителей, указанных в [пунктах 12\(1\), 14](#) и [34](#) настоящих Правил, если технологическое присоединение осуществляется к электрическим сетям, уровень напряжения которых составляет до 20 кВ включительно, и если расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка заявителя, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 300 метров в городах и поселках городского типа и не более 500 метров в сельской местности.

С перечисленными гражданами ОГУЭП «Облкоммунэнерго» заключены дополнительные соглашения к договорам об осуществлении технологического присоединения, дата заключения которых совпадает с датой подписания договора и технических условий, в соответствии с которым срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению составляет 18 месяцев.

Таким образом, с учетом заключенных дополнительных соглашений, подписанных сторонами без разногласий, срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению:

- по ЭПУ гр.С. истек 24.02.2014г.;
- по ЭПУ гр.И. истек 04.01.2014г.;
- по ЭПУ гр.Г. истек 17.01.2014г.;
- по ЭПУ гр. М. истек 28.06.2014г.;
- по ЭПУ гр.А. истек 25.12.2013г.

Поскольку пунктом 5 договора предусмотрен срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению 6 месяцев, а дополнительное соглашение заключено в день заключения договора, это свидетельствует о том, что сетевая организация не имела намерения исполнить в установленный законодательством срок мероприятия по технологическому присоединению энергопринимающих устройств граждан.

В соответствии с выданными гражданам С., И., Г. техническими условиями сетевая организация обязана выполнить следующие мероприятия:

- п.10.1: выполнить проектную документацию на строительство КТПН, ВЛ-10/0,4кВ;
- п.10.2: мероприятия по технологическому присоединению, предусмотренные для

сетевой организации п.18 Правил технологического присоединения;

- п.10.3: установка КТПН-10/0,4кВ, мощность определить проектом;

- п.10.4: строительство отпайки ВЛ-10кВ от опоры №11 фидер «Кутулик-110-Больница» до проектируемой ТП устанавливаемой в центре нагрузок, длину определить проектом;

- п.10.5: строительство ВЛ-0,4кВ от проектируемой ТП до границ земельного участка Заявителя, длину определить проектом;

- п.10.6: после окончания строительных и монтажных работ электроустановку предъявить инспектору Прибайкальского управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору РФ (Ростехнадзор) для освидетельствования и получения разрешения на ее эксплуатацию.

Идентичные мероприятия по технологическому присоединению содержатся во всех технических условиях №ЧЭС/К-12/ФЛ-00237 от 24.08.2012г., №ЧЭС/К-12/ФЛ-00235 от 04.07.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00238 от 17.07.2012г.

У Иркутского УФАС России по состоянию на 12.08.2014г. отсутствуют сведения о том, обращались ли граждане в сетевую организацию с уведомлением о выполнении своей части технических условий.

Согласно письменным пояснениям ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (исх.№ИК/48-3320 от 12.08.2014г.; вх.№9659 от 12.08.2014г.) сетевая организация заключила договор с подрядной организацией ООО «Строительство и Проектирование» - договор подряда на выполнение проектных и изыскательских, строительного-монтажных и пуско-наладочных работ №322/2012/ПТ от 04.09.2012г. Как указало в своих пояснениях ОГУЭП «Облкоммунэнерго», общество «...в целях скорейшего и качественного выполнения комплекса мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств заявителей (в том числе, в п. Кутулик Аларского района Иркутской области), осуществляло публичные процедуры отбора специализированной подрядной организации, имеющей соответствующие сертификаты и лицензии на проведение необходимых работ по строительству электросетевых объектов. После подведения итогов данных публичных процедур, победителем было объявлено ООО «Строительство и проектирование», которое фактически и выполнило строительство новых объектов электросетевого хозяйства от существующих электрических сетей ОГУЭП «Облкоммунэнерго» до границ земельных участков каждого заявителя,».

Как утверждает ОГУЭП «Облкоммунэнерго», по состоянию на 16.12.2013г. со стороны сетевой организации в полном объеме выполнен комплекс мероприятий по осуществлению технологического присоединения электроустановок - жилых домов указанных жителей ул.Полевая п.Кутулик Аларского района Иркутской области к электрическим сетям, что подтверждается Актами о технологическом присоединении к договорам, подписанными с обеих сторон (в том числе и со стороны заявителей), без каких-либо разногласий (М. - (жилой дом по адресу: Иркутская область, Аларский район, п. Кутулик, улица Полевая.), договор об осуществлении технологического присоединения энергопринимающего устройства к электрическим сетям № 00262 от 28.12.2012г., Акт о технологическом присоединении от 16.12.2013г.; А. - (жилой дом по адресу: Иркутская область,

Аларский район, п. Кутулик, улица Полевая.), договор об осуществлении технологического присоединения энергопринимающего устройства к электрическим сетям № 00241 от 25.06.2012г., Акт о технологическом присоединении от 16.12.2013г.).

Однако, такие Акты не были подписаны с остальными заявителями с ул.Полевой – с гражданами С., И, Г. по адресам: пос.Кутулик Аларского р-на, ул.Полевая, дома №15, 5, 20. Со всеми перечисленными 5 потребителями отсутствуют подписанные акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон.

По состоянию на 18.08.2014г. энергопринимающие устройства фактически не подключены к сетям ОГУЭП «Облкоммунэнерго», напряжение по электроустановкам отсутствует.

ОГУЭП «Облкоммунэнерго» ссылается на те обстоятельства, что отсутствует напряжение на присоединяемых ЭПУ потребителей по следующим причинам:

- во исполнение положений ПТЭЭ (Правил технической эксплуатации электроустановок) специализированная подрядная организация ООО «Строительство и проектирование» надлежащим образом не выполнила принятые ею на себя обязательства по строительству объектов электросетевого хозяйства в целях технологического присоединения заявителей, энергопринимающие устройства (жилые дома) которых расположены по ул. Полевая в п. Кутулик Аларского района;

- со стороны главного инженера ОГУЭП «Облкоммунэнерго» Давыдова М.А. в адрес ООО «Строительство и проектирование» направлено письмо с указанием замечаний по новым объектам электросетевого хозяйства, построенным по ул.Полевая п.Кутулик Аларского р-на (исх.№ИК/29-1285 от 09.04.2014г.), и по данным замечаниям проводятся работы.

- 16.07.2014г. ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (филиал «Черемховские электрические сети» обратилось в Енисейское управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору РФ с заявлением о проведении осмотра и выдаче разрешения на допуск в эксплуатацию электроустановок, расположенных в п.Кутулик (в т.ч. по ул.Полевой). По состоянию на 11.08.2014г. Разрешение на допуск в эксплуатацию ОГУЭП «Облкоммунэнерго» не выдано.

Следует отметить, что срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению по рассматриваемым договорам об осуществлении технологического присоединения:

- по ЭПУ гр.Середкиной Л.Н. истек 24.02.2014г.;
- по ЭПУ гр.Изыхеевой Д.Э. истек 04.01.2014г.;
- по ЭПУ гр.Гармаева Д.Р. истек 17.01.2014г.;
- по ЭПУ гр. Мосохоева В.Т. истек 28.06.2014г.;
- по ЭПУ гр.Ануфриева Н.М. истек 25.12.2013г.

Только по истечении срока (за исключением ЭПУ Мосохоева В.Т.) осуществления мероприятий сетевая организация ОГУЭП «Облкоммунэнерго» обратилась к подрядчику ООО «СиП» с замечания по построенным объектам электросетевого хозяйства. В ходе проведения антимонопольного расследования ОГУЭП «Облкоммунэнерго» не представлено переписки с ООО «СиП» по вопросу выполнения договора подряда и устранения замечаний сетевой организации.

Бездействие ОГУЭП «Облкоммунэнерго» в этой части составило:

- по ЭПУ гр.Середкиной Л.Н. – 46 дней;
- по ЭПУ гр.Изыхеевой Д.Э. – 3 месяца и 8 дней;
- по ЭПУ гр.Гармаева Д.Р. – 2 месяца и 23 дня;
- по ЭПУ гр.Ануфриева Н.М. – 3 месяца и 15 дней.

В соответствии со ст.307, 309 ГК РФ в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в настоящем [Кодексе](#).

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 делового оборота](#) или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Статья 310 ГК РФ предусматривает недопустимость односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Договор является соглашением сторон, в соответствии с которым каждая из сторон обязана выполнить те или иные условия в предусмотренный законом и договором срок.

В случае если выполнение тех или иных условий договора не зависят друг от друга, а зависит только конечный результат, то не выполнение обязательств договора одной стороной не освобождает другую сторону от выполнения своих обязательств по договору в предусмотренный срок.

Как предусмотрено ст.329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Пунктом 17, 18 раздела V «Условия изменения, расторжения договора и

ответственность сторон» договора №АЭС-11-ФЛ/00270 от 04.09.2012г. в случае нарушения одной из сторон сроков исполнения своих обязательств по настоящему договору такая сторона в течение 10 рабочих дней со дня наступления просрочки уплачивает стороне неустойку, рассчитанное как произведение 0,014 ставки рефинансирования ЦБ РФ, установленной на дату заключения настоящего договора, и общего размера платы за технологическое присоединение по настоящему договору за каждый день просрочки. За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему договору стороны несут ответственность в соответствии с законодательством РФ.

Таким образом, у ОГУЭП «Облкоммунэнерго» имеется реальная возможность защиты своих прав законным способом, в случае неисполнения обязательств заявителем.

Согласно ст.401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Однако, ОГУЭП «Облкоммунэнерго» ссылаясь в своих пояснениях (исх.№ИК/48-3319 от 12.08.2014г.; вх.№9658 от 12.08.2014г.) на ст.401 ГК РФ не представило каких-либо документов подтверждающих свою невиновность в бездействии, повлекшим невыполнение в срок своих договорных обязательств.

Следует отметить, что выполнение мероприятий по технологическому присоединению одной стороной не зависят от степени выполнения мероприятий другой стороной, они независимыми и могут быть реализованы в отдельности.

Пункт 2 Постановления Правительства РФ от 27.12.2004 №861 определил Федеральную антимонопольную службу и Федеральную службу по тарифам в рамках своих полномочий уполномоченными федеральными органами исполнительной власти по обеспечению контроля за соблюдением 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.

2. В ходе проведения антимонопольного расследования установлено, что ОГУЭП «Облкоммунэнерго»:

- с гражданином М. договор заключен спустя 6,5 месяцев с даты подачи заявки 06.06.2012г. – договор №00262 от 28.12.2012г.;

- с гр.С. договор заключен спустя 3 месяца с даты подачи заявки 23.05.2012г. - договор №ЧЭС/К-12/ФЛ-00237 от 24.08.2012г.

3. ОГУЭП «Облкоммунэнерго» является юридическим лицом, осуществляющим

свою деятельность на основании Устава, утвержденного временно замещающим должность директора Департамента имущественных отношений Иркутской области от 30.05.2007г. №312/4. В соответствии с Уставом основным видом деятельности ОГУЭП «Облкоммунэнерго» является оказание услуг по передаче и распределению электрической энергии, а также оказание услуг по присоединению к электрическим сетям.

Приказом от 24.12.2009г. №112-спр Службой по тарифам Иркутской области для ОГУЭП «Облкоммунэнерго» установлен тариф за технологическое присоединение к электрическим сетям ГУЭП «Облкоммунэнерго» с 01.01.2010г.

Приказом Службы по тарифам Иркутской области от 28.12.2012 N 249-спр ОГУЭП «Облкоммунэнерго» установлены индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии с 1 января 2013 года.

Таким образом, ОГУЭП «ОКЭ» является сетевой организацией в силу п.2 Правил недискриминационного доступа.

Как следует из п.10 Правил недискриминационного доступа, без договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям не может быть заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии.

Пункт 3 Правил недискриминационного доступа, обязывает сетевую организацию выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению, а п.6 Правил недискриминационного доступа – устанавливает обязательность заключения для сетевой организации договора об осуществлении технологического присоединения (договор является публичным).

Таким образом, услуга по осуществлению сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению к ее электрическим сетям, в отрыве от услуги по передаче электрической энергии, оказываемой этой сетевой организацией, самостоятельного значения не имеет. При этом данная услуга может быть оказана только сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему энергопринимающие устройства.

В силу [п.3](#) Правил технологического присоединения, сетевая организация **обязана выполнить** в отношении любого обратившегося к ней лица **мероприятия по технологическому присоединению**.

Таким образом, ОГУЭП «Облкоммунэнерго» является сетевой организацией, осуществляющей деятельность по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, а также деятельность по технологическому присоединению в границах балансовой принадлежности электрических сетей и иного электросетевого хозяйства.

ОГУЭП «Облкоммунэнерго» как сетевая организация, оказывающая услуги по передаче электроэнергии, является субъектом естественной монополии в силу ст.4 ФЗ «О естественных монополиях» от 17.08.1995г. №147-ФЗ определяющей, что услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Обязательство по совершению действий, указанных в ст.3 ФЗ «Об электроэнергетике», возникает у сетевой организации в силу ст.26 этого закона по договору об осуществлении технологического присоединения и состоит в реализации определенных мероприятий, необходимых для осуществления технологического присоединения.

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

В силу [части 2 статьи 1](#) Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» его целями являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), 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; монополистическая деятельность - злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью ([пункты 4 и 10 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции).

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.06.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии.

Согласно п.3.35. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утв.Приказом ФАС РФ от 25.05.2012г. №339 (далее - Регламент), при рассмотрении заявления, материалов, указывающих на наличие признаков нарушения [статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган устанавливает наличие доминирующего положения хозяйствующего субъекта, в отношении которого поданы эти заявление, материалы, за

исключением случая, если антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по основаниям, указанным в [пункте 3.42](#) настоящего Регламента.

Порядок установления доминирующего положения определен административным [регламентом](#) ФАС России по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 N345.

В п.3.36 Регламента указано, что при необходимости в ходе рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган проводит анализ и оценку состояния конкурентной среды на соответствующих товарных рынках, в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. Приказом ФАС РФ от 28.04.2010г. №220 (зарег. в Минюсте 02.08.2010г. №18026) (далее - Порядок).

Исходя из положений, указанных в п.1.4. Порядка, не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии.

Согласно [части 1 статьи 26](#) Федерального закона от 26.03.2003 N35-ФЗ "Об электроэнергетике" технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом, и носит однократный характер. Указанный договор является публичным.

[Правила](#) технологического присоединения определяют порядок и процедуру технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, а также требования к выдаче технических условий.

Так, п.7 Правил устанавливает следующую процедуру технологического присоединения:

- а) подача заявки юридическим или физическим лицом (далее - заявитель), которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение, реконструкцию энергопринимающих устройств и увеличение объема максимальной мощности, а также изменить категорию надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр (увеличение) величины максимальной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя;
- б) заключение договора;

в) выполнение сторонами договора мероприятий, предусмотренных договором;

г) получение разрешения органа федерального государственного энергетического надзора на допуск к эксплуатации объектов заявителя, за исключением объектов лиц, указанных в [пункте 12](#) настоящих Правил, технологическое присоединение которых осуществляется по третьей категории надежности (по одному источнику электроснабжения) к электрическим сетям классом напряжения до 10 кВ включительно, и объектов лиц, указанных в [пунктах 12\(1\), 13 и 14](#) настоящих Правил. Указанные исключения не распространяются на случаи технологического присоединения объектов сетевых организаций;

г.1) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям. Для целей настоящих Правил под фактическим присоединением понимается комплекс технических и организационных мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, в которую была подана заявка, и объектов заявителя (энергопринимающих устройств) без осуществления фактической подачи (приема) напряжения и мощности на объекты заявителя (фиксация коммутационного аппарата в положении "отключено");

г.2) фактический прием (подача) напряжения и мощности, осуществляемый путем включения коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении "включено");

д) составление акта о технологическом присоединении, акта разграничения балансовой принадлежности, акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон, а также акта согласования технологической и (или) аварийной брони (для заявителей, указанных в [пункте 14\(2\)](#) настоящих Правил).

Из анализа данного пункта, можно сделать вывод, что каждая сторона **обязана** выполнить мероприятия, предусмотренные договором.

Требования к заявке, направляемой заявителем - физическим лицом - в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, установлены в [пункте 14](#) Правил технологического присоединения.

Договор технологического присоединения должен содержать следующие существенные условия: перечень мероприятий по технологическому присоединению (определяется в технических условиях, являющихся неотъемлемой частью договора) и обязательства сторон по их выполнению ([подпункт "а" пункта 16](#) Правил технологического присоединения); срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который исчисляется со дня заключения договора ([подпункт "б" пункта 16](#) Правил технологического присоединения), который не может превышать, в данном случае, 6 месяцев.

Таким образом, ОГУЭП «Облкоммунэнерго» вследствие невыполнения мероприятий по технологическому присоединению в срок, установленный правилами, нарушены требования п.п.«б» п.16 Правил и дополнительными соглашениями к заключенным договорам об осуществлении технологического присоединения.

В силу [части 1 статьи 10](#) Закона N135-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.

Как указано в [пункте 4](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" (далее - постановление Пленума ВАС РФ N30), арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений [статьи 10](#) ГК РФ и [статей 3 и 10](#) Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных [частью 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной [части](#) перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения [статьи 10](#) ГК РФ, [части 2 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.

Согласно [пунктам 1 и 3 статьи 10](#) ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются.

Сфера применения [Закона](#) N135-ФЗ ограничена определенным кругом общественных отношений. Нарушением же антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам. При этом злоупотребление субъективным правом как оценочная категория может выражаться в создании результата (последствий), количественно и (или) качественно негативного для охраняемых законом общественных отношений, с учетом определенной периодичности (систематики) или устойчивой направленности или очевидных и (или) предполагаемых мотивов. Вместе с тем общественно опасной признается и сама возможность наступления соответствующего результата.

Учитывая вышеизложенное, можно сделать вывод, что ОГУЭП «ОКЭ» совершено

действие, свидетельствующее о злоупотреблении доминирующим положением на рынке.

В соответствии с ч.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 допущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Сам факт неисполнения обязательств по заключенным договорам техприсоединения, в нарушение императивно установленных Правилами срок свидетельствуют о реальной угрозе ущемления интересов заявителя.

Таким образом, действия (бездействие) ОГУЭП «Облкоммунэнерго», как лица, занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению, путем необоснованного уклонения от осуществления мероприятий по технологическому присоединению в срок, установленный Правилами (то есть для граждан-заявителей с максимальной мощностью энергопринимающего устройства 15кВт), которое могло привести к ущемлению интересов заявителя, нарушают часть 1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, в действиях ОГУЭП «Облкоммунэнерго» усматриваются признаки нарушений части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», что выразилось в нарушении пункта 16 Правил технологического присоединения в части нарушения сроков выполнения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств граждан по адресам: пос.Кутулик Аларского р-на, ул.Полевая, дома №соответственно, по договорам об осуществлении технологического присоединения №ЧЭС/К-12/ФЛ-00237 от 24.08.2012г., №ЧЭС/К-12/ФЛ-00235 от 04.07.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00238 от 17.07.2012г., №00262 от 28.12.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00241 от 25.06.2012г., что может иметь своим результатом ущемление интересов граждан в части отсутствия у них электроснабжения.

В ходе рассмотрения дела №317 о нарушении антимонопольного законодательства полно и всесторонне исследованы материалы, дела устные и письменные пояснения сторон.

По мнению ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (пояснения исх.№ИК/041-6198 от 29.10.2014г.), в действиях сетевой организации отсутствует уклонение от выполнения мероприятий по технологическому присоединению перечисленных выше энергопринимающих устройств, поскольку у ОГУЭП «Облкоммунэнерго» был заключен договор подряда с ООО «Строительство и Проектирование», а подрядная организация в свою очередь, не выполнила свои обязательства, взятые по указанному договору в части отвода земельных участков под строящимися распределительными сетями и ТП в п.Кутулик Аларского района, вследствие чего ОГУЭП «Облкоммунэнерго» предъявило претензию (исх.№ИК/41-2443 от 26.07.2014г.) к ООО «Строительство и Проектирование», а ранее (09.04.2014г.) направляло замечания по новым объектам электросетевого хозяйства, возведенным по ул.Полевой, п.Кутулик. Указанная претензия была направлена сетевой организацией подрядчику за пределами сроков технологического присоединения.

Также сетевая организация указала Комиссии Иркутского УФАС России на то, что:

- в МО Кутуликское поселение и МО Аларский район отсутствуют генеральные планы развития;
- ООО «Строительство и Проектирование» было выполнено все необходимое строительство объектов электросетевого хозяйства;
- в ходе оформления земельных участков было установлено, что участок, на котором ОГУЭП «Облкоммунэнерго» начало возведение объектов электросетевого хозяйства, уже выделен другой сетевой организации – ОАО «ИЭСК»;
- вышестоящая сетевая организация ОАО «ИЭСК» по состоянию на 28.10.2014г. не выдало акт границ ответственности ООО «Кутуликская электросетевая компания» и ОГУЭП «Облкоммунэнерго».

Однако Комиссия Иркутского УФАС России считает, что перечисленные доводы сетевой организации не могли повлиять на сроки осуществления мероприятий по технологическому присоединению рассматриваемых ЭПУ, по следующим основаниям.

Поскольку ОГУЭП «Облкоммунэнерго» в день заключения договора об осуществлении технологического присоединения с каждым из перечисленных выше заявителей одновременно заключило дополнительное соглашение о продлении срока выполнения мероприятий по технологическому присоединению, при этом указав в договорах 18-месячный срок их выполнения в редакции дополнительных соглашений, можно сделать вывод о том, что у сетевой организации отсутствовали намерения соблюдения срока, установленного договором и Правилами технологического присоединения.

ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (исх.№ИК/48-3320 от 12.08.2014г.; вх.№9659 от 12.08.2014г.) сетевая организация заключила договор с подрядной организацией ООО «Строительство и Проектирование» - договор подряда на выполнение проектных и изыскательских, строительно-монтажных и пуско-наладочных работ №322/2012/ПТ от 04.09.2012г. Однако сетевой организацией не был осуществлен надлежащий контроль за деятельностью подрядной организации ООО «Строительство и Проектирование» в части выполнения обязательств как по надлежащему строительству новых объектов электросетевого хозяйства подрядчиком, так и по выполнению обязанности по отводу земельных участков под данное строительство, в то время как пунктом 7.2. данного договора, который предусматривает обязательство заказчика (ОГУЭП «Облкоммунэнерго») осуществлять технический надзор за выполнением работ по настоящему договору.

Подрядчиком ООО «Строительство и Проектирование» в адрес ОГУЭП «Облкоммунэнерго» было направлено письмо (исх.№67 от 20.02.2013г.), содержащее перечень необходимых земельных участков для оформления актов выбора трасс под проектируемые объекты, с указанием их месторасположения и ссылкой на соответствующее техническое задание к договору подряда.

Таким образом, ОГУЭП «Облкоммунэнерго» еще 20.02.2013г. знало о всех необходимых земельных участках в целях технологического присоединения рассматриваемых ЭПУ граждан, однако не предприняло своевременных мер по

выделению и оформлению земельных участков под возведение новых объектов электросетевого хозяйства, хотя предполагало, что это потребует временных затрат.

Согласно сведениям ООО «Строительство и Проектирование» (исх.№380 от 10.09.2014г.), 13.08.2013г. между ОГУЭП «Облкоммунэнерго» и подрядчиком ООО «Строительство и Проектирование» были подписаны формы КС-2 и КС-3 и переданы в бухгалтерию ОГУЭП «Облкоммунэнерго», таким образом, договор подряда считается выполненным.

Следует отметить, что только 23.04.2014г. Постановлением МО Аларский район №337-п, по причине позднего обращения ОГУЭП «Облкоммунэнерго» о выделении земельного участка, были предоставлены в аренду сетевой организации земельные участки под строительство необходимых объектов электросетевого хозяйства; один участок выделен 22.11.2013г. постановлением №1053-п Администрации МО Аларский район (под строительство ВЛ 10 кВ, ВЛ-0,4кВ фидер «Кутулик – 110-Больница» с установкой одной КТПН-10/630кВА).

Только 10.09.2014г. ООО «Строительство и Проектирование» обратилось в ОГУЭП «Облкоммунэнерго» с письмом об оплате выполненных работ по п.Кутулик.

Как установлено Комиссией Иркутского УФАС России, также ОГУЭП «Облкоммунэнерго» не исполнено обязательство по договору подряда, в соответствии с которым сетевая организация должна была заключить договор об осуществлении технологического присоединения с ОАО «ИЭСК». Однако, в связи с отсутствием такого договора подрядчик ООО «Строительство и Проектирование» не смогло получить разрешение на допуск электроустановки в эксплуатацию – Ростехнадзором отказано в выдаче акта-допуска по ТП-306/630 кВА пер.Юбилейный, п.Кутулик.

Таким образом, ОГУЭП «Облкоммунэнерго» не были предприняты все зависящие от него меры по своевременному осуществлению всех необходимых мероприятий по технологическому присоединению ЭПУ граждан по договорам об осуществлении технологического присоединения в соответствии с взятыми сетевой организацией на себя обязательствами.

В доказательство фактического осуществления мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств 4 граждан (кроме Г.) ОГУЭП «Облкоммунэнерго» представлены следующие документы:

- уведомление ООО «Иркутскэнергосбыт» (Черемховское отделение) №1994 от 24.10.2014г. о подключении электроустановки С. (п.Кутулик, ул.Полевая,15);

- наряд ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (Черемховские электрические сети) №82-10 от 27.10.2014г. на подключение потребителя С.;

- наряд ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (Черемховские электрические сети) №83-10 от 27.10.2014г. на подключение потребителя А.;

- уведомление ООО «Иркутскэнергосбыт» (Черемховское отделение) №1957 от 27.10.2014г. о подключении электроустановки А. (п.Кутулик, ул.Полевая,27);

- уведомление ООО «Иркутскэнергосбыт» (Черемховское отделение) №1955 от 27.10.2014г. о подключении электроустановки М. (п.Кутулик, ул.Полевая,23);

- акт №235 от 23.10.2014г. разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон за их содержание между ОГУЭП «Облкоммунэнерго» и И.;

- акт №237 от 23.10.2014г. разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон за их содержание между ОГУЭП «Облкоммунэнерго» и С.;

- акт №241 от 23.10.2014г. разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон за их содержание между ОГУЭП «Облкоммунэнерго» и А.

- акт №262 от 23.10.2014г. разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон за их содержание между ОГУЭП «Облкоммунэнерго» и М.;

- акт о технологическом присоединении №241 от 23.10.2014г. с А.;

- акт о технологическом присоединении №235 от 23.10.2014г. с И.;

- акт о технологическом присоединении №247 от 23.10.2014г. с С.;

- акт о технологическом присоединении №262 от 23.10.2014г. с М.

Перечисленные документы свидетельствуют о том, что сетевая организация выполнила мероприятия по технологическому присоединению ЭПУ 4 граждан, но с нарушением сроков, предусмотренных п.16 Правил технологического присоединения и договорами с указанными гражданами-заявителями.

Таким образом, ОГУЭП «Облкоммунэнерго» не были приняты все зависящие от него меры и действия, направленные на технологическое присоединение энергопринимающего устройств граждан. в установленные действующим законодательством и договорами сроки.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС России пришла к выводу о том, что ОГУЭП «Облкоммунэнерго» нарушена часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», что выразилось в нарушении пункта 16 Правил технологического присоединения в части нарушения сроков выполнения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств граждан по адресам: пос.Кутулик Аларского р-на, ул.Полевая, дома № соответственно, по договорам об осуществлении технологического присоединения №ЧЭС/К-12/ФЛ-00237 от 24.08.2012г., №ЧЭС/К-12/ФЛ-00235 от 04.07.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00238 от 17.07.2012г., №00262 от 28.12.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00241 от 25.06.2012г., что может иметь своим результатом ущемление интересов граждан в части отсутствия у них электроснабжения,

РЕШИЛА:

1. Признать ОГУЭП «Облкоммунэнерго», занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических

границах электрических сетей в пределах объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих ОГУЭП «Облкоммунэнерго» и расположенных на территории Иркутской области, **нарушившим** часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в нарушении пункта 16 Правил технологического присоединения в части нарушения сроков выполнения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств по адресам: пос.Кутулик Аларского р-на, ул.Полевая, дома №соответственно, по договорам об осуществлении технологического присоединения №ЧЭС/К-12/ФЛ-00237 от 24.08.2012г., №ЧЭС/К-12/ФЛ-00235 от 04.07.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00238 от 17.07.2012г., №00262 от 28.12.2012г., №ЧЭС-12/ФЛ-00241 от 25.06.2012г., что может иметь своим результатом ущемление интересов граждан в части отсутствия у них электроснабжения.

2. Выдать ОГУЭП «Облкоммунэнерго» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающего устройства гражданина Г. по адресу: п.Кутулик, ул.Полевая, __.

3. Копию решения и предписания направить в адрес ОГУЭП «Облкоммунэнерго»

4. Копию решения направить гражданам-заявителям.

5. Материалы дела №317 передать должностному лицу Иркутского УФАС России для возбуждения административного производства в отношении ОГУЭП «Облкоммунэнерго» по ч.2 ст.14.31 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (ст.52 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции») в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.