

27 октября 2009 года
г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия) в составе:

Председатель Молчанов Е.Г. – заместитель руководителя управления.
Комиссии:
Члены Комиссии: Зиновьев О.Г. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,
Евсенков С.В. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело №695 по признакам нарушения Потребительским гаражным кооперативом «ГСК-8» (далее по тексту – ПГК «ГСК-8»; 347360, город Волгодонск Ростовской области, улица Береговая, 1) статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

15.07.2009 года в Ростовское УФАС России поступило заявление индивидуального предпринимателя Никулова Александра Владимировича (далее по тексту также – ИП Никулов А.В.; 347360, город Волгодонск Ростовской области, улица Энтузиастов, 46А, кв.82) о нарушении ПГК «ГСК-8» антимонопольного законодательства, которое, по мнению заявителя, выразилось в следующем:

12.01.2009 года между ООО «Донэнергосбыт» и ИП Никуловым А.В. заключен договор энергоснабжения №641, согласно пункту 3.1.1 которого ООО «Донэнергосбыт» обязано поставлять электрическую энергию на энергопринимающие устройства ИП Никулова А.В., имеющие технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства ПГК «ГСК-8».

О согласии ПГК «ГСК-8» на присоединение энергопринимающих устройств ИП Никулова А.В. к эксплуатируемым ПГК «ГСК-8» объектам электросетевого хозяйства свидетельствует надпись «*Не возражаю*» и печать ПГК «ГСК 8», поставленные 29.07.2009 года на письме ИП Никулова А.В., содержащего просьбу о подключении «...садового центра «Флора-Сервис» на верхние контакты вашей подстанции, из ваших собственных мощностей».

Надлежащее технологическое присоединение энергопринимающих устройств ИП Никулова А.В. подтверждается наличием разрешением на допуск в эксплуатацию энергоустановок от 24.12.2008 года №259-Л, выданным Межрегиональным территориальным управлением технологического и экологического надзора Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору по Южному Федеральному округу.

В марте 2009 года ПГК «ГСК-8» прекратило переток электрической энергии на энергопринимающие устройства ИП Никулова А.В. Между тем, запрет на препятствие собственником объектов электросетевого хозяйства препятствий к перетоку электрической энергии лицам, чьи энергопринимающие устройства имеют к ним надлежащее технологическое присоединение, установлен пунктом 6 Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (далее по тексту – Правила №861), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года №861.

Учитывая, что ПГК «ГСК-8» имеет возможность оказывать решающее влияние на оказание услуги по перетоку электрической энергии, его положение на данном рынке является доминирующим, в этой связи, нарушение ПГК «ГСК-8» запрета установленного пунктом 6 Правил №861 свидетельствует о нарушении ПГК «ГСК-8» ограничений установленных частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

При этом в материалы дела представлен договор от 28.07.2008 года, заключенный между ПГК «ГСК-8» и ИП Никуловым А.В. согласно которому, последний, за право использования 60 кВт мощности, ранее закрепленных за ПГК «ГСК-8» и возможность технологического присоединения, оплачивает ПГК «ГСК-8» 1`711 рублей 50 копеек ежемесячно и 1`500 рублей ежегодно.

Технические условия от 04.08.2008 года №189 выданные ОАО «Донэнерго» (далее по тексту – Технические условия) обязывают ИП Никулова А.В. «...заключить договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком».

Однако пунктом 4 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (далее по тексту – Правила №530), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 года №530, установлено право потребителя электрической энергии заключить договор как с гарантирующим поставщиком, так и с энергоснабжающими организациями.

Кроме того, из содержания Правил №861 не усматривается право ОАО «Донэнерго» выдавать технические условия на присоединение к электрическим сетям иных собственников объектов электросетевого хозяйства, равно как и не усматривается возможность выдачи технических условий на подключение без заключения соответствующего договора.

Вышеизложенные обстоятельства послужили причиной привлечения для участия в деле №659 в качестве ответчика ОАО «Донэнерго»⁽¹⁾.

Согласно пояснениям ОАО «Донэнерго»:

15.07.2008г. Никулов А.В. обратился в Центр обслуживания клиентов ПО «ВЭС-Ростовэнерго» с заявкой на технологическое присоединение к электрическим сетям №ТП-ЦОК-ВЭС-214/08.

Письмом от 29.07.2008г. Никулов А.В. на имя директора Волгодонских МЭС филиала ОАО «Донэнерго» Головашко С.А. отозвал вышеуказанную заявку и приложенные к ней документы по собственному желанию. В связи с чем договор на технологическое присоединение с Никуловым А.В. не заключался.

29.07.2008г. Никулов А.В. обратился в Волгодонские МЭС филиала ОАО «Донэнерго» с заявкой на выдачу (переоформление) технических условий на энергоснабжение садового центра «Флора-Сервис», расположенного по улице Прибрежная города Волгодонска в счет ранее разрешенной мощности ПГК «ГСК-8».

Оплата за технологическое присоединение энергопринимающих устройств ИП Никулов А.В. в ОАО «Донэнерго» не производилась.

Принимая во внимание представленные в материалы дела документы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам:

В соответствии с ч.4 ст.26 Федерального закона 35-ФЗ «Об электроэнергетике» принят ГД ФС РФ 21.02.2003г. (далее по тексту ФЗ «Об электроэнергетике»), владелец энергопринимающего устройства или объекта электроэнергетики, ранее технологически присоединенных в надлежащем порядке, по согласованию с сетевой организацией вправе присоединить к своим сетям иного владельца объекта электроэнергетики (иного потребителя) при условии соблюдения выданных ранее технических условий. В этом случае между указанными владельцем энергопринимающего устройства и иным потребителем заключается договор технологического присоединения, плата по такому договору устанавливается в соответствии с правилами и в порядке, которые предусмотрены настоящей статьей, и деятельность по оказанию услуг по технологическому присоединению и услуг по передаче электрической энергии регулируется в порядке, установленном настоящим Федеральным законом для сетевых организаций.

Кроме того, порядок технологического присоединения регламентирован Правилами №861, согласно п.3 которых сетевая организация обязана независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя заключить договор с лицами, указанными в пунктах 12.1⁽²⁾, 14 и 34 настоящих Правил, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании (далее - заявка), а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Таким образом, нормы действующего законодательства не предполагают право ОАО «Донэнерго» выдавать технические условия на присоединение к электрическим сетям иных собственников объектов электросетевого хозяйства, равно как и не усматривают возможность выдачи технических условий на подключение без заключения соответствующего договора.

Кроме того, обязанность ОАО «Донэнерго» по заключению договора на технологическое присоединение с Никуловым А.В. закреплена Правилами №861.

Также необходимо отметить, что технические условия от 04.08.2008 года №189, выданные ОАО «Донэнерго» обязывают ИП Никулова А.В. «...заключить договор электроснабжения с гарантирующим поставщиком».

Однако в соответствии с пунктом 4 Правил №530 потребитель электрической энергии вправе заключить договор как с гарантирующим поставщиком, так и с энергоснабжающими организациями.

По смыслу вышеизложенного, действия ОАО «Донэнерго», выразившиеся в уклонении от заключения договора на технологическое присоединение объектов ИП Никулова А.В., а также выдачи последнему технических условий на энергоснабжение садового центра «Флора-Сервис»

расположенного по улице Прибрежная города Волгодонска от объектов электросетевого хозяйства ПГК «ГСК-8», в счет ранее разрешенной мощности последнего и понуждение ИП Никулова А.В. заключить договор электроснабжения с гарантирующим поставщиком, свидетельствуют о нарушении ОАО «Донэнерго» ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» согласно которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Также, необходимо отметить, что на момент выдачи ОАО «Донэнерго» технических условий между ИП Никуловым и ПГК «ГСК-8» был заключен договор б/н от 28.07.08г., согласно п.1.1 которого ПГК «ГСК-8» предоставляет ИП Никулову А.В. право на подключение к верхним контактам трансформатора принадлежащего ПГК «ГСК-8» на праве собственности, а ИП Никулов А.В. обеспечивает оплату ПГК «ГСК-8» за предоставленное право подключения в размере 1711 руб. 50 коп. за плановую потерю электрической энергии ежемесячно (п.3.1. договора б/н от 28.07.08г.), частично оплачивает один раз в год 1500 руб. за планово-предупредительный ремонт трансформатора.

В соответствии с ч.1 ст.26 ФЗ «Об электроэнергетике», технологическое присоединение осуществляется на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией(3) и обратившимся к ней лицом.

Указанный договор является публичным.

Плата по договору об осуществлении технологического присоединения взимается однократно с возможным условием об оплате выполнения отдельных мероприятий по технологическому присоединению.

Кроме того, в соответствии с п.6 Правил №861, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Потребители услуг, опосредованно присоединенные к электрическим сетям, оплачивают услуги по передаче электрической энергии в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Таким образом, действия ПГК «ГСК-8», выразившиеся в заключение договора б/н от 28.07.08г. с ИП Никуловым А.В. на условиях, не предусмотренных действующим законодательством, а именно: данный договор в части оплаты за технологическое присоединение является длящимся при том, что в соответствии с ч.1 ст.26 ФЗ «Об электроэнергетике» плата по договору об осуществлении технологического присоединения взимается однократно, кроме того ПГК «ГСК-8» не вправе взимать плату с ИП Никулова А.В. в отсутствие тарифа на услуги по передаче электрической энергии, утвержденного органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов (п.6 Правил №861).

Вышеизложенное свидетельствует о нарушении ПГК «ГСК-8» ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта(4), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Однако в ходе рассмотрения данного дела Комиссией установлено, что действие договора б/н от 28.07.08г. (в соответствии с условиями п.4 настоящего договора) прекращено 31.12.2008г.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Донэнерго» и ПГК «ГСК-8» нарушившими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «Донэнерго» предписание о прекращении нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

Е.Г.Молчанов

Члены Комиссии

О.Г.Зиновьев

С.В. Евсенков

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

(1) п.1 резолютивной части Определения об отложении дела №695 от 20 октября 2009 года (исх.8901/02 от 23.10.09г.)

(2)заявитель - юридические лица или индивидуальные предприниматели с одним источником электроснабжения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 100 кВт включительно (с учетом ранее присоединенной в данной точке присоединения мощности).Согласно заявки Никулова А.В. от 29.07.2008г. поданной в ОАО «Донэнерго», максимальная мощность энергопринимающих устройств составила 5,2 кВт.

(3)"сетевые организации" - организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, а также осуществляющие право заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам и иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть;

(4) На рынке услуг по перетоку электрической энергии в географических границах, определенных точками подключения энергопринимающих устройств ИП Никулова А.В., ПГК «ГСК-8» является единственным продавцом, и его доля на данном рынке составляет 100%.