

Ответчик:

ПАО «Кубаньэнерго»

350033, г. Краснодар,
ул. Ставропольская, 2а

Заявитель:

СНТ <....>

<....>

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 20.02.2016

Полный текст решения изготовлен 04.03.2016

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 542/2015 о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи,

Члены комиссии:

Цуканов-Лубяницкий Г.В. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Жидко Е.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в топливно - энергетическом

комплексе и связи,

рассмотрев дело № 542/2015 по признакам нарушения ПАО «Кубаньэнерго» (350049, г. Краснодар, ул. Северная, 247) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило обращение <...> врио председателя СНТ <...> (далее - Заявитель) на бездействие ПАО «Кубаньэнерго» (далее - Сетевая организация), выразившееся в неисполнении Сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению в рамках взятых на себя обязательств по договору на технологическое присоединение к электрической сети от 29.11.2012 № 41104-12-00092208-1-1.

Между СНТ <...> и ПАО «Кубаньэнерго» заключен договор об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 29.11.2012 №41104-12-00092208-1. (далее Договор).

Предметом указанного Договора является обязанность Сетевой организации осуществить технологическое присоединение ЭПУ <...>, расположенного по адресу: <...> (далее - Объект).

Неотъемлемым приложением договора об осуществлении технологического присоединения являются технические условия № 124-2012-С (далее ТУ), согласно п. 13 ТУ срок их действия составляет 2 года со дня заключения договора

Согласно Техническим условиям, максимальная (разрешенная) нагрузка Объектов Заявителя составляет 15 кВт, III категория надежности, уровень напряжения в точке присоединения 0,4 кВ.

Указанные ТУ включают в себя описание мероприятий, выполняемых Сетевой организацией (пункт 11), а также мероприятий, выполняемых Заказчиком (пункт 12).

19.07.2013 ПАО «Кубаньэнерго» письмом № КЭС1113/01/2043 внесло изменения в технические условия от 29.11.2012 № 124-2012-С, а именно: исключить пункт 11.1 ТУ, внести изменения в пункт 11.2 настоящих ТУ, в остальной части технические условия от 29.11.2012 № 124-2012-С остаются без изменения.

Заявителем осуществлена оплата за технологическое присоединение согласно условиями п. 10 Договора (квитанция имеется в материалах дела).

Правилами технологического присоединения, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, определен порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям, регламентирована процедура присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации (далее - технологическое присоединение), определены существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям (далее - договор), установлены требования к выдаче технических условий, в том числе индивидуальных, для присоединения к электрическим сетям (далее - технические условия), критерии наличия (отсутствия) технической возможности технологического присоединения и особенности технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей посредством перераспределения присоединенной мощности

между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

Пунктом 18 Правил технологического присоединения установлена следующая процедура технологического присоединения: а) подготовку, выдачу сетевой организацией технических условий; б) разработку сетевой организацией проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями; в) разработку заявителем проектной документации в границах его земельного участка согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности разработка проектной документации не является обязательной; г) выполнение технических условий заявителем и сетевой организацией, включая осуществление сетевой организацией мероприятий по подключению энергопринимающих устройств под действие аппаратуры противоаварийной и режимной автоматики в соответствии с техническими условиями; д) проверку выполнения заявителем и сетевой организацией технических условий в соответствии с [разделом IX](#) настоящих Правил, а также допуск к эксплуатации установленного в процессе технологического присоединения прибора учета электрической энергии, включающий составление акта допуска прибора учета к эксплуатации в [порядке](#), предусмотренном Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии; е) осмотр (обследование) присоединяемых энергопринимающих устройств должностным лицом органа федерального государственного энергетического надзора при участии сетевой организации и собственника таких устройств, а также соответствующего субъекта оперативно-диспетчерского управления в случае, если технические условия подлежат в соответствии с настоящими Правилами согласованию с таким субъектом оперативно-диспетчерского управления (за исключением заявителей, указанных в [пункте 12](#) настоящих Правил, в случае осуществления технологического присоединения их энергопринимающих устройств к электрическим сетям классом напряжения до 10 кВ включительно и заявителей, указанных в [пунктах 12\(1\), 13 и 14](#) настоящих Правил), с выдачей заявителю акта осмотра (обследования) электроустановки по форме согласно [приложению N 9](#) (далее - акт осмотра (обследования) электроустановки); ж) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям и включение коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении "включено").

Срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению является одним из существенных условий договора на технологическое присоединение (п. 16 Правил № 861).

В соответствии с п. 16 Правил технологического присоединения, договор должен содержать, в том числе срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению. Для заявителей, присоединенная мощность которых составляет до 150 кВт., срок не должен превышать 6 месяцев, с момента заключения договора.

В соответствии с п. 19 Правил технологического присоединения, по окончании осуществления мероприятий по технологическому присоединению стороны составляют следующие документы: акт об осуществлении технологического присоединения; акт разграничения границ балансовой принадлежности сторон; акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон.

Согласно части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-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. Технологическое присоединение осуществляется в сроки, определяемые в порядке, установленном Правительством Российской Федерации или уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Правилами технологического присоединения, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, регламентированы действия СО и Заявителя при осуществлении мероприятий по технологическому присоединению.

В соответствии с п. 5 Договора на технологическое присоединение, срок выполнения мероприятий составляет шесть месяцев со дня заключения договора.

ПАО «Кубаньэнерго» в соответствии с действующим законодательством обязано было выполнить мероприятия, предусмотренные ТУ, необходимые для технологического присоединения Объекта Заявителя, с учетом даты заключения Договора от (29.11.2012), 29.05.2013, согласно требований подпункта «б» пункта 16 Правил технологического присоединения № 861 и условиям п. 5 Договора от 29.11.2012 №41104-12-00092208-1.

Однако в установленные законодательством сроки Сетевая организация не исполнила обязательства по технологическому присоединению к электрическим сетям энергопринимающих устройств Заявителя.

В соответствии с пунктом 1 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861, сетевые организации - это 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.

Услуга по технологическому присоединению к электрическим сетям может быть оказана только сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему энергопринимающие устройства.

Бездействие Сетевой организации по неосуществлению мероприятий по технологическому присоединению в рамках указанных договоров на технологическое присоединение, лишает Заявителя возможности в потреблении электроэнергии, поскольку в отсутствие надлежащего технологического присоединения невозможно заключение договора энергоснабжения с энергоснабжающей организацией.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляются 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 электроэнергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для сетевой организации договора на технологическое присоединение.

ПАО «Кубаньэнерго» включено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг - услуги по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

ПАО «Кубаньэнерго» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в пределах эксплуатируемых и присоединенных сетей, расположенных в МО Северский район, с долей 100%.

С учетом вышеизложенного в действиях ПАО «Кубаньэнерго» установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с 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.

Приказом от 29.12.2015 № 735 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении ПАО «Кубаньэнерго» возбуждено дело № 542/2015 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 542/2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (от 11.01.2016 № 94/6), назначена дата рассмотрения дела – 20.02.2016.

20.02.2016 г. на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии, Заявитель - председатель СНТ <...>, также присутствовали: <...>, надлежаще уведомленное ПАО «Кубаньэнерго» отсутствовало.

Комиссия, в полном объеме изучив все фактические обстоятельства, установила следующее.

На заседании комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 542/2015, председателем СНТ <...> сообщено о том, что СНТ <...> является некоммерческой организацией и не осуществляет деятельность приносящую доход, данные пояснения отражены в протоколе заседания комиссии Краснодарского УФАС России от 20.02.2016 по рассмотрению дела № 542/2015.

При рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства Управление руководствуется Федеральным законом от 26.07.2006 № 135 – ФЗ "О защите конкуренции", Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15.

Федеральным законом от 05.10.2015 № 275 – ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О защите конкуренции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" в Федеральный закон от 26.07.2006 № 135 – ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон «О защите конкуренции») внесен ряд изменений.

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» в редакции, действующей с 05.01.2016 г., запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Таким образом, с 05.01.2016 антимонопольный орган не наделен полномочиями по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства доминирующим хозяйствующим субъектом путем ущемления интересов физических лиц, не связанных с предпринимательской деятельностью, а также установлению факта нарушения ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения таких дел.

На основании вышеизложенного, в действиях ПАО «Кубаньэнерго» отсутствует факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Между Заявителем и ПАО «Кубаньэнерго» заключен договор на технологическое присоединение к электрическим сетям № 41104-12-00092208-1 от 29.11.2012.

26.02.2014 между Заявителем и ПАО «Кубаньэнерго» было заключено соглашение к договору об осуществлении технологического присоединения № 41104-12-00092208-1 от 29.11.2012, в соответствии с которым, пункт 5 Договора изложен в следующей редакции: срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению продлевается до 31.07.2014, данное дополнительное соглашение подписано сторонами без разногласий.

02.09.2014 между Заявителем и ПАО «Кубаньэнерго» было заключено соглашение о переносе сроков исполнения договора № 41104-12-00092208-1 от 29.11.2012, в связи с этим срок действия договора об осуществлении технологического присоединения продлен до 31.07.2015, данное дополнительное соглашение подписано сторонами без разногласий.

Срок действия технических условий согласно п. 24 Правил технологического присоединения № 861 не может составлять менее 2 лет и более 5 лет, что не противоречит сроку указанному в ТУ № 124-2012-С от 29.11.2012, который составляет 2 года со дня заключения договора от 29.11.2012 № 41104-12-00092208-1.

Со стороны Заявителя, а также со стороны ПАО «Кубаньэнерго» не представлены сведения, документы подтверждающие продление срока действия технических условий от 29.11.2012 № 41104-12-00092208-1 согласно п. 27 Правил технологического присоединения № 861.

Таким образом, установлено, что срок действия ТУ от 29.11.2012 №41104-12-00092208-1 истек 29.11.2014.

Согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, в т.ч. п. 16 Правил технологического присоединения, продление срока исполнения мероприятий по договору на технологическое присоединение не предусмотрено.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами ([статья 422 ГК РФ](#)).

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

В свою очередь, подписание дополнительных соглашений от 26.02.2014, от 02.09.2014 между ПАО «Кубаньэнерго» и председателем СНТ <...> является свободным волеизъявлением сторон и регулируется нормами гражданского права, а именно ст. 421 ГК РФ, таким образом, на данные отношения сторон, связанные с неисполнением

мероприятий по технологическому присоединению в рамках заключенного договора, порядок п. 16 Правил технологического присоединения № 861 утвержденных Постановлением Правительства от 27.12.2004 г. № 861 не распространяется.

В связи с чем, норма статьи 9.21 КоАП РФ в редакции, действующей с 10.01.2016, предусматривающая контроль со стороны антимонопольного органа за действиями субъекта естественной монополии (ПАО «Кубаньэнерго»), нарушающим порядок подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям, в данном случае не применима.

С учетом вышеизложенного, не установлены основания для передачи материалов дела должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ПАО «Кубаньэнерго» к административной ответственности по ст. 9.21 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 542/2015 ввиду отсутствия нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ПАО «Кубаньэнерго».
2. Не передавать материалы дела № 542/2015 должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечении ПАО «Кубаньэнерго» к административной ответственности по ст. 9.21 КоАП РФ.

Председатель комиссии

И.В. Иващенко

Члены комиссии

Г.В. Цуканов-Лубяницкий

Е.В. Жидко

Решение антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия). Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в

течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа
Федерального антимонопольного органа.