

РЕШЕНИЕ

г. Сыктывкар

№ 02-01/8512

Резолютивная часть решения оглашена «30» ноября 2011 года

В полном объеме решение изготовлено «14» декабря 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, рассмотрев дело № А 27-09/11 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги», юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

при участии: <...>,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми от 29.09.2011 № 338 в отношении ОАО «РЖД».

Основанием для возбуждения дела послужило заявление <...>, адрес (место жительства): <...>, от 07.06.2011 (вх. № В-76 от 10.06.2011).

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Закона 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по ст. 10 Закона о защите конкуренции необходимо наличие его доминирующего положения на соответствующем товарном рынке.

Согласно ч. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Приказом Службы Республики Коми по тарифам от 10 сентября 2009 года № 79/1 ОАО «РЖД» включено в Реестр энергоснабжающих организаций на территории Республики Коми, в раздел III «Услуги по передаче и распределению электрической энергии (мощности)».

Из содержания ст. 3, ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче электрической энергии

отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

ОАО «РЖД», как сетевая организация, оказывающая услуги по передаче электроэнергии, является субъектом естественной монополии в силу положений статей 3 и 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

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.

Следовательно, технологическое присоединение не образует отдельного вида экономической деятельности, является нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем не составляет самостоятельного товарного рынка.

Данная позиция подтверждена Постановлениями Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.09.2009 № 6057/09, от 18.05.2011 № 16008/10.

Комиссией установлено, что 19 октября 2010 года <...> обратился в ОАО «РЖД» с заявкой об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя, расположенных по адресу: <...> к сетям ОАО «РЖД».

ОАО «РЖД» письмом от 21.10.2010 № 1530 сообщило <...>, что ближайшим существующим источником электроснабжения жилых домов, расположенных в жилом массиве «50-летие Победы», являются низковольтные электрические сети, находящиеся на балансе и эксплуатации кооператива «Надежда».

Технические условия на технологическое присоединение указанного объекта ОАО «РЖД» рекомендовало заявителю запросить у владельца-балансодержателя энергопринимающих устройств.

03 марта 2011 года <...> направил в адрес ОАО «РЖД» претензионное письмо, в котором сообщил, что кооператив «Надежда» не зарегистрирован в качестве юридического лица.

К вышеуказанному претензионному письму заявитель приложил копию справки Межрайонной ИФНС России № 4 по Республике Коми, согласно которой Общество «Надежда» отсутствует в ЕГРЮЛ.

На претензионное письмо заявителя ОАО «РЖД» письмом от 30.03.2011 № 270 сообщило, что для электроснабжения жилого массива «50-летие Победы», было организовано общество «Надежда», которое в соответствии с техническими условиями, выданными Сосногорской дистанцией электроснабжения, за счет своих средств построило электрические сети. Согласно Акту разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной

ответственности сторон, оформленного 16 декабря 2002 года между Сосногорской дистанцией электроснабжения и обществом «Надежда», электрические сети 0,4 кВ жилого массива «50-летие Победы» находятся на балансе и эксплуатации общества «Надежда». Расчёт за потреблённую индивидуальными домами жилого массива «50-летие Победы» электрическую энергию производится по общему электрическому счётчику общества «Надежда». Вопрос технологического присоединения энергопринимающих устройств электрической энергии проектируемого индивидуального дома, расположенного на участке № 27 жилого массива «50-летие Победы», <...> необходимо решать с владельцем низковольтных электрических сетей - обществом «Надежда».

В соответствии с абз.абз. 1, 2 ч. 1 ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам (далее также - технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Технологическое присоединение осуществляется на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом. Указанный договор является публичным.

Порядок технологического присоединения установлен в Правилах 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 - Правила технологического присоединения), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

Таким образом, технологическое присоединение к электрическим сетям должно осуществляться в соответствии с требованиями статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» и Правил технологического присоединения.

Согласно п.п. 3, 6 Правил технологического присоединения 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.

В соответствии со п. 2 Правил недискриминационного доступа 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

ОАО «РЖД» письмом от 28.11.2011 № 1608 (вх. № 30.11.2011 № 6066) представило Комиссии копию Выписки № 87:422/2004-144 из единого государственного реестра объектов градостроительной деятельности от 20.02.2004 в отношении объектов ОАО «РЖД».

В соответствии с данной выпиской ОАО «РЖД» принадлежит распределительный пункт РП-10 кВ ст. Сосногорск, к которому согласно схеме энергоснабжения технологически присоединены энергопринимающие устройства <...>.

Независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с лицами, указанными в пунктах 12.1, 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.

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. При необоснованном отказе или уклонении сетевой организации от заключения договора заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с иском о понуждении к заключению договора и взыскании убытков, причиненных таким необоснованным отказом или уклонением.

Согласно п. 8 Правил технологического присоединения для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка заявителя. Если на расстоянии менее 300 метров от границ участка заявителя находятся объекты электросетевого хозяйства нескольких сетевых организаций, заявитель вправе направить заявку в любую из них.

Из схемы, представленной ОАО «РЖД» в материалы антимонопольного дела следует, что земельный участок заявителя находится в 175 метрах от объектов электросетевого хозяйства ОАО «РЖД».

Согласно п. 14 Правил технологического присоединения в заявке, направляемой заявителем - физическим лицом в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно (с учетом ранее присоединенной в данной точке присоединения мощности), которые используются для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, и электроснабжение которых предусматривается по одному источнику, должны быть указаны:

а) фамилия, имя и отчество заявителя, серия <...> номер и дата выдачи паспорта или иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации;

б) место жительства заявителя;

в) сведения, предусмотренные [подпунктами «б»](#) и [«и» пункта 9](#) настоящих Правил;

г) максимальная мощность энергопринимающих устройств заявителя.

На заседании Комиссии представители ОАО «РЖД» пояснили, что заявка и документы, представленные <...> 19.10.2011 в ОАО «РЖД», соответствовали требованиям п. 14 Правил технологического присоединения.

В соответствии с 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.

Комиссией, установлено, что ОАО «РЖД» с целью разрешения возникшей ситуации направило <...> договор № НЮр-7/7195 от 10.11.2011 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «РЖД», а также выдало заявителю технические условия на технологическое присоединение объекта «Строительство индивидуального жилого дома, расположенного по адресу: <...>» от 27.07.2011 № 923.

Вышеуказанный договор и технические условия со стороны <...> подписаны без разногласий.

Комиссией установлено, что договор между сторонами подписан только 10.11.2011, спустя 12 месяцев после обращения <...> в ОАО «РЖД», то есть за пределами срока, установленного п. 15 Правил технологического присоединения.

В соответствии со ст. 25 Закона об электроэнергетике на антимонопольные органы возложено антимонопольное регулирование и контроль на оптовом и розничном рынках электроэнергетики, имеющим целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции. В соответствии с Правилами недискриминационного доступа Федеральная антимонопольная служба определена уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по обеспечению государственного контроля за соблюдением Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии.

В соответствии с Разделом VII Правил недискриминационного доступа определено, что антимонопольный орган вправе рассматривать заявления (жалобы) юридических и физических лиц.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона 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 том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок

соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Комиссией установлено, что бездействие ОАО «РЖД» в части экономически и технологически не обоснованного уклонения от заключения договора о технологическом присоединении к сетям ОАО «РЖД», противоречит требованиям п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» и приводит или может привести к ущемлению интересов <...>.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» исходя из системного толкования положений ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, ст. ст. 3, 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, в том числе ущемления интересов других лиц. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Злоупотребление доминирующим положением путем экономически и технологически не обоснованного уклонения ОАО «РЖД» от заключения с <...> договора о технологическом присоединении к сетям ОАО «РЖД» привело или могло привести к ущемлению интересов заявителя.

<...> на рассмотрении дела сообщил Комиссии, что в результате уклонения ОАО «РЖД» от заключения с ним договора о технологическом присоединении к сетям ОАО «РЖД» заявитель понес расходы на приобретение бензоэлектростанции в размере 15 000 рублей, а также расходы на приобретение бензина. Подтверждающих документов понесенных расходов заявитель в материалы антимонопольного дела не представил.

Таким образом, поскольку ориентировочный размер ущерба не превышает величину, установленную ст. 178 Уголовного Кодекса Российской Федерации, рассматриваемое бездействие не содержит признаки уголовно наказуемого деяния.

Письмом от 10.11.2011 № 1538 ОАО «РЖД» представило в антимонопольное дело материалы, подтверждающие, что ОАО «РЖД» заключило договор № НЮр-7/7195 от 10.11.2011 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «РЖД», а также выдало заявителю технические условия на технологическое присоединение объекта «Строительство индивидуального жилого дома, расположенного по адресу: <...>» от 27.07.2011 № 923.

На заседании Комиссии представители ОАО «РЖД» признали факт нарушения ОАО «РЖД» требований антимонопольного законодательства.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ОАО «РЖД» добровольно устранило нарушение антимонопольного законодательства и его последствия до вынесения Комиссией решения, в связи с чем, Комиссия не усматривает основания для выдачи ОАО «РЖД» предписания.

Комиссией установлено, что рассматриваемое нарушение стало возможным по причине отсутствия должного контроля за соблюдением Федерального закона «О защите конкуренции» со стороны руководства ОАО «РЖД» и должностного лица, который согласно представленным ОАО «РЖД» данным, является ответственным применительно к рассматриваемой ситуации за соблюдение ОАО «РЖД» действующего законодательства, в том числе антимонопольного (письмо ОАО «РЖД» от 17.11.2011 № 1570). В период совершения нарушения антимонопольного законодательства ОАО «РЖД» ответственным являлся начальник Сосногорской дистанции электроснабжения – структурного подразделения северной Дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Северной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» <...>.

Из материалов антимонопольного дела не усматривается обстоятельств, как исключаящих возможность ОАО «РЖД» и должностным лицом - <...> соблюдения требований антимонопольного законодательства, так и свидетельствующих о принятии ОАО «РЖД» и вышеуказанным должностным лицом всех зависящих от них мер по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Таким образом, вина ОАО «РЖД», должностного лица ОАО «РЖД» - <...> в нарушении п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции является установленной.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-3 ст. 41, п. 1 ч. 1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «РЖД», занимающее доминирующее положение на рынке по передаче электрической энергии, нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части экономически и технологически не обоснованного уклонения от заключения договора о технологическом присоединении к сетям ОАО «РЖД» с <...>, что привело или могло привести к ущемлению интересов <...>.

2. Прекратить рассмотрение дела № А 27-09/11 в связи с добровольным устранением ОАО «РЖД» нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

3. Не выдавать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в связи с добровольным устранением нарушения, указанного в п. 1 настоящего решения.

4. Передать материалы дела № А 27-09/11 уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ОАО «РЖД», должностного лица ОАО «РЖД» - <...> дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

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