

## РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-52-10-14

Резолютивная часть решения оглашена 19.11.2014

г. Новосибирск

Решение в полном объеме изготовлено 02.12.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Игнатьева И.В. – главный специалист-эксперт правового отдела, член Комиссии,

в присутствии «<...>»,

рассмотрев дело № 02-01-52-10-14 от 14.10.2014 года по признакам нарушения Товариществом собственников жилья «Родники 2» (юридический адрес: 630061, г. Новосибирск, ул. Тюленина, д. 15, офис 4; фактический адрес: 630061, г. Новосибирск, ул. Тюленина, д. 15, офис 1; ИНН 5410017310) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление индивидуального предпринимателя (ИП) Денк Е.А. (вход. №7468 от 14.07.2014) (далее – Заявитель).

Между Заявителем и ОАО «РЭС» заключен договор от 09.11.2009 № «<...>» об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям в отношении торгового киоска, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Свечникова, 4/1.

Согласно техническим условиям для технологического присоединения торгового киоска по ул. Свечникова, 4/1 от 26.10.2009 №РЭЛС-10/48727 электроснабжение торгового киоска необходимо выполнить от щита жилого дома по ул. Свечникова, 4/1 (ТП-3849). В указанных технических условиях отмечено, что подключение нагрузки киоска с владельцем щитовой указанного жилого дома и владельцем ТП-3849 – ООО «Энергомонтаж» – согласовано письмом №1171 от 31.08.2009.

Согласно Акту разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон от 30.11.2009 между ООО «Энергоресурс» и ИП Денк Е.А. границы балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности устанавливаются во ВРУ-2 жилого дома по ул. Свечникова, 4/1 на контактном соединении кабеля, отходящего в ВРУ торгового киоска.

Принципиальная схема электрической сети торгового киоска № 673-ЭС от 12.11.2009 согласована, в том числе, ТСЖ «Родники 2».

Заявителем и ОАО «СибирьЭнерго» заключен договор энергоснабжения № «<...>» от 18.01.2010, на основании которого ОАО «СибирьЭнерго» осуществляет продажу электроэнергии для электроснабжения торгового киоска по ул. Свечникова, 4/1.

Данный киоск находится на придомовой территории многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу ул. Гребенщикова, д.10.

На основании договора №8 от 01.04.2014 ТСЖ «Родники 2» в соответствии с решением общего собрания собственников помещений многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу ул. Гребенщикова, д.10, предоставляют Заявителю право пользования придомовой территорией для размещения на ней объекта, на срок 11 месяцев, являющейся общей долевой собственностью собственников помещений в жилом доме №10 по ул. Гребенщикова. Ежемесячная плата по данному договору составляет 4000 руб. (без НДС). Указанная сумма направляется на содержание общего имущества в многоквартирном доме №10 по ул. Гребенщикова.

Согласно выписки из протокола от 30.01.2014 общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г. Новосибирск, ул. Свечникова, дом 4/1, проведенного в форме заочного голосования, собственниками принято решение по демонтажу электрокабелей, подключенных от ул. Свечникова, 4/1, подающих электроэнергию на два киоска, расположенных на территории дома ул. Гребенщикова, 10.

Письмом от 08.07.2014 №62 ТСЖ «Родники 2» уведомило Заявителя об отключении электроэнергии, сообщив, что 30.01.2014 на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г. Новосибирск, ул. Свечникова, дом 4/1, было принято решение об отсоединении от электрощитовой потребителя – ИП Денк Е.А., которое будет произведено 09.08.2014.

ТСЖ «Родники 2» письмом от 15.08.2014 №77 в адрес Новосибирского УФАС России пояснило, что киоск ИП Денк Е.А. находится на придомовой территории дома №10 по ул. Гребенщикова, арендная плата за размещение киоска поступает на этот же дом. Подключение электроэнергии к киоску Заявителя через провисшую проводку по фасаду дома с заведением в электрощитовую создает неприглядный вид дому и шумовые неудобства собственникам помещений, а так же в связи с оплатой ОДН за электроэнергию большинство жителей считает, что в ОДН входит оплата электроэнергии, используемой Заявителем. Для разрешения сложившейся ситуации собственники помещений МКД №4/1 по ул. Свечникова провели голосование с принятием решения отключения киоска от электросетей своего дома.

Согласно письму ИФНС России по Калининскому району города Новосибирска от 27.08.2014 №12-14/06490 ТСЖ «Родники-2» применяет упрощенную систему налогообложения и за 2013 год получило доходов в сумме 15851,2 тыс. руб.

Таким образом, ТСЖ «Родники-2» в силу пункта 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является хозяйствующим субъектом.

Услуги по передаче электрической энергии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которые являются необходимым условием получения услуг по передаче электрической энергии, любой хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи, становится субъектом естественной монополии.

На основании вышеизложенного, первоначально, Новосибирским УФАС России был сделан вывод о том, что ТСЖ «Родники 2» занимает доминирующее положение по оказанию услуг передачи (перетоку) электрической энергии конечным потребителям в границах балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства ТСЖ «Родники 2», к которым присоединены эти потребители.

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861 (далее – Правила №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 Правил №861, 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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе препятствовать передаче электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов, в том числе заключению в отношении указанных устройств или объектов договоров купли-продажи электрической энергии, договоров энергоснабжения, договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, и по требованию собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики в установленные законодательством Российской Федерации сроки обязаны предоставить или составить документы, подтверждающие технологическое присоединение и (или) разграничение балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства и энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики и ответственности сторон за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства. Указанное лицо в установленном порядке также обязано осуществлять по требованию гарантирующего поставщика (энергосбытовой, сетевой организации) действия по введению полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии такими энергопринимающими устройствами или объектами электроэнергетики и оплачивать стоимость потерь, возникающих на находящихся в его собственности объектах электросетевого хозяйства.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Таким образом, действия ТСЖ «Родники 2» по препятствованию передаче (перетоку) электрической энергии (прекращению электроснабжения) Заявителю, энергопринимающие устройства которого опосредованно присоединены к электрическим сетям сетевой организации через объекты электросетевого хозяйства ТСЖ «Родники 2», противоречат требованиям статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике», пункту 6 Правил №861 и содержат признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», так как результатом этих действий является ущемление интересов Заявителя.

Данный вывод явился основанием для возбуждения рассматриваемого дела в соответствии с Приказом Новосибирского УФАС России от 14.10.2014 №302 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства».

В ходе рассмотрения дела Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Частью 2 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» установлено, что оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг, договор оказания этих услуг является публичным.

В силу статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, 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.

Согласно определению услуги передачи электроэнергии при безвозмездном характере деятельности лиц, обеспечивающих беспрепятственный переток электроэнергии, товарного рынка в целях применения статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не существует.

Невыполнение запрета на воспрепятствование перетоку электроэнергии, предусмотренного нормами Правил №861, без доказательств доминирующего положения на товарном рынке и злоупотребления рыночной властью не может повлечь квалификацию действий по статье 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Такие действия, нарушающие отраслевые правила, подлежат антимонопольному регулированию и контролю на основании норм Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике».

Таким образом, переток электроэнергии, который обеспечивает ТСЖ «Родники 2» для ИП Денк Е.А. не является услугой (товаром) в целях применения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». ТСЖ «Родники 2» не может быть признано занимающим доминирующее положение при осуществлении перетока электроэнергии, так как товарный рынок при данном виде деятельности не существует. Следовательно, в действиях ТСЖ «Родники 2» отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Данный вывод соответствует правовой позиции, изложенной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 20.11.2012 №2513/12.

Вместе с тем, согласно части 8 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» контроль за соблюдением организациями коммерческой инфраструктуры порядка недискриминационного доступа к оказываемым ими услугам обеспечивает Федеральный антимонопольный орган.

Общие принципы и порядок обеспечения недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, а также оказания этих услуг определяют Правила №861.

Согласно пункту 62 Правил №861 основанием для возбуждения и рассмотрения дел по вопросам предоставления доступа к услугам по передаче электрической энергии, принятия решений и выдачи предписаний антимонопольным органом являются заявления органов государственной власти, органов местного самоуправления или заявления (жалобы) юридических и физических лиц.

При этом, необходимо отметить, что Правилами №861 не предусмотрена необходимость установления признаков наличия доминирующего положения

хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке для признания данного субъекта нарушившим Правила №861.

Таким образом, действия ТСЖ «Родники 2» по препятствованию перетоку электрической энергии (угроза прекращения перетока электрической энергии и предложение изыскать иные источники электроснабжения, содержащиеся в уведомлении от 08.07.2014 №62) для Заявителя, энергопринимающие устройства которого опосредованно присоединены к электрическим сетям сетевой организации через объекты электросетевого хозяйства ТСЖ «Родники 2», противоречат требованиям пункта 6 Правил №861. ТСЖ «Родники 2» независимо от решения собрания собственников не вправе нарушать требования, установленные пунктом 6 Правил № 861.

Кроме того, в силу части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 №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, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

При таких обстоятельствах рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ТСЖ «Родники 2» по признакам нарушения части 1 статьи 10 «Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», подлежит прекращению в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, из изложенного выше следует, что действия ТСЖ «Родники 2», выразившиеся в препятствовании перетоку электрической энергии (угроза прекращения перетока электрической энергии путем отсоединении от электрощитовой принадлежащего Заявителю киоска, содержащаяся в уведомлении от 08.07.2014 №62) нарушают пункт 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

#### РЕШИЛА:

1. Признать Товарищество собственников жилья «Родники 2» (далее – ТСЖ «Родники 2») нарушившим пункт 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, в результате действий ТСЖ «Родники 2» по препятствованию перетоку электрической энергии через объекты электросетевого хозяйства ТСЖ «Родники 2», к которым опосредованно присоединено энергопринимающее устройство ИП Денк Е.А. (угроза прекращения перетока электрической энергии путем отсоединения от электрощитовой принадлежащего ИП Денк Е.А. киоска, содержащаяся в уведомлении от 08.07.2014 №62).

2. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ТСЖ «Родники 2» по признакам нарушения части 1 статьи 10 «Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

3. Выдать ТСЖ «Родники 2» предписание о прекращении нарушения пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, а именно: обеспечить беспрепятственный переток электрической энергии через объекты электросетевого хозяйства ТСЖ «Родники 2», к которым опосредованно присоединено энергопринимающее устройство ИП Денк Е.А.; отозвать уведомление от 08.07.2014 №62 об отсоединении от электрощитовой принадлежащего ИП Денк Е.А. киоска.

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, отсутствуют.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-52-10-14

02 декабря 2014 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Игнатьева И.В. – главный специалист-эксперт правового отдела, член Комиссии,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 02.12.2014 года по делу № 02-01-52-10-14 от 14.10.2014 г. о нарушении Товариществом собственников жилья «Родники 2»

(юридический адрес: 630061, г. Новосибирск, ул. Тюленина, д. 15, офис 4; фактический адрес: 630061, г. Новосибирск, ул. Тюленина, д. 15, офис 1; ИНН 5410017310) (далее – ТСЖ «Родники 2») пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Товариществу собственников жилья «Родники 2» устранить нарушение пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, выразившееся в препятствовании перетоку электрической энергии через объекты электросетевого хозяйства ТСЖ «Родники 2», к которым опосредованно присоединено энергопринимающее устройство индивидуального предпринимателя (ИП) Денк Е.А, а именно в угрозе прекращения перетока электрической энергии путем отсоединения от электрощитовой принадлежащего ИП Денк Е.А. киоска, содержащейся в уведомлении от 08.07.2014 №62,

2. С целью устранения нарушения ТСЖ «Родники 2» в срок до 22.12.14:

- обеспечить беспрепятственный переток электрической энергии через объекты электросетевого хозяйства ТСЖ «Родники 2», к которым опосредованно присоединено энергопринимающее устройство ИП Денк Е.А.;

- отозвать уведомление от 08.07.2014 №62 об отсоединении от электрощитовой принадлежащего ИП Денк Е.А. киоска.

О выполнении настоящего предписания сообщить Новосибирскому УФАС России в течение трех дней со дня его выполнения с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.