

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 26 мая 2011г.

Решение в полном объёме изготовлено 31 мая 2011г.

г.Новосибирск

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

Гаврилов С.Г.	- руководитель управления, председатель Комиссии;
Камнева Н.П.	- начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;
Тропин Г.В.	- главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело №22 от 12.04.2011г., возбуждённое по заявлению ЗАО «Искитимцемент», в отношении ЗАО «Региональные электрические сети» (ЗАО «РЭС») (630005, г.Новосибирск, ул. С.Шамшиных, 80; ИНН 5406291470) по признакам нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей:

от ЗАО «Искитимцемент»: «...» (по доверенности «...»), «...» (по доверенности «...»);

от ЗАО «РЭС»: «...» (по доверенности «...»), «...» (по доверенности «...»),

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление (вх. №10129 от 29.12.2010г.) ЗАО «Искитимцемент», в котором сообщается следующее.

Между ЗАО «Искитимцемент» и ЗАО «РЭС» был заключён договор технологического присоединения от 12.11.2008г. №112-2-64/5305066. Ранее ЗАО «РЭС» выдало ЗАО «Искитимцемент» технические условия №РЭС-04-19и/40959 от 06.11.2008г. У ЗАО «Искитимцемент» возникли сомнения в обоснованности и необходимости проведения мероприятий указанных в технических условиях. В связи с чем ЗАО «Искитимцемент» обратилось в ООО «ЭнергоКонсалт» (независимую экспертную организацию). ООО «ЭнергоКонсалт» подготовило экспертное заключение, из которого следует следующее.

1. Расходы по разработке проектной документации возложены на ЗАО «Искитимцемент», однако в соответствии с п.12 Методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям, утвержденных Приказом ФСТ №201-э/1 от 21.08.2009г., затраты сетевой организации по разработке проектной документации должны входить в размер платы за технологическое присоединение.

2. В смету затрат на реконструкцию ПС «Искитимская» заложены работы, которые не должны оплачиваться за счет средств полученных от ЗАО «Искитимцемент» в качестве платы за технологическое присоединение, а именно:

- разработка и согласование раздела «Проект организации дорожного движения»;
- разработка и согласование раздела «Перечень мероприятий ИТМ ГО и ЧС»;
- согласование ПСД в надзорных и контролирующих органах;
- внутриплощадочные дороги;
- наружные сети и сооружения водоснабжения, водоотведения, теплоснабжения и газоснабжения;
- озеленение и благоустройство территории;
- премия за ввод объекта в эксплуатацию;
- доналадка СРЗА подстанций «Тепловая», «Вымпел», «Библиотечная»;
- работы по интеграции СРЗА ПС «Челюскинская»;
- командировочные расходы ОАО «Инжиниринговый центр»;
- технадзор;
- проектные и изыскательские работы.

3. Для обеспечения электроснабжения строящегося завода, в соответствии с расчетом ЗАО «Искитимцемент» необходимо установить два трансформатора мощностью по 25 МВА 110/6, в то время как ТУ выданные ЗАО «РЭС», содержат требования по установке трансформаторов мощностью по 40 МВА с классом напряжения 110/10/6. Обоснованность завышения мощности отсутствует.

4. Строительство нового здания ОПУ со встроенным ЗРУ на 40 линейных ячеек является необоснованным, поскольку для обеспечения электроснабжения строящегося завода целесообразно, с экономической точки зрения, предусмотреть устройство нового комплексного распределительного устройства 6кВ, без строительства здания ОПУ с встроенным ЗРУ-6кВ.

5. Требование по установке двух сухих трансформаторов собственных нужд мощностью по 400 кВА напряжением 6/0.4 кВ является необоснованным. До реконструкции подстанции, собственные нужды обеспечивались масляными трансформаторами по 100кВА каждый. Планируемая реконструкция предполагает монтаж нового современного оборудования и позволит не только не увеличить нагрузку на собственные нужды подстанции, но и снизить ее.

6. Не предоставлен обосновывающий расчет мощности устройств для автоматической компенсации токов на землю и заземляющих реакторов. Предлагаемые проектом устройства ФМЗО-500, РУОМ-480 являются завышенными. Достаточно установить оборудование ФМЗО-310 и РУОМ-300.

7. Выполнение на ПС «Искитимская» пожарной сигнализации, охранной системы и системы видеонаблюдения не должно осуществляться за счет средств ЗАО «Искитимцемент».

8. Налог на прибыль, исчисленный в размере 77 125,39 тысяч рублей, исходя из ставки 24 %, нельзя признать обоснованным, поскольку ставка налога на прибыль в настоящее время изменена на 20%.

В соответствии с указанным экспертным заключением обоснованная величина платы за технологическое присоединение в рассматриваемом случае должна составлять 214 981 482 руб. без НДС, тогда как в соответствии с договором технологического присоединения стоимость работ составляет 330 194 500 руб. без НДС.

ЗАО «Искитимцемент» считало, что ЗАО «РЭС», занимающее доминирующее положение, нарушает ст.10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» путём навязывания ЗАО «Искитимцемент» (контрагенту) условий договора технологического присоединения от 12.11.2008г. №112-2-64/5305066, не выгодных для него и не относящихся к предмету договора. По мнению ЗАО «Искитимцемент» включение в технические условия (ТУ) нецелесообразных мероприятий ведёт к увеличению цены договора. Кроме того, ЗАО «Искитимцемент» сообщило, что ЗАО «РЭС» отказывается согласовать и продлить новые технические условия.

Для получения дополнительной информации Новосибирское УФАС России запросило у ЗАО «РЭС» обоснование целесообразности включения в технические условия №РЭС-04-419и/40959 от 06.11.2008г. пунктов 3.1, 3.2, 3.3, 3.4, 3.5, а также обоснование включения в проект и смету реконструкции подстанции (ПС) «Искитимская» мероприятий, которые не связаны с увеличением нагрузки на трансформаторную подстанцию.

Письмом от 03.02.2011г. №РЭС-04/1564 ЗАО «РЭС» сообщило, что обоснованность включения необходимых мероприятий по пунктам 3.1, 3.2, 3.3, 3.4, 3.5 в технические условия и их стоимость была проверена при утверждении Департаментом по тарифам Новосибирской области индивидуальной платы за технологическое присоединение энергопринимающих устройств ЗАО «Искитимцемент» к электрическим сетям ЗАО «РЭС» по индивидуальному проекту «Электроснабжение завода ЗАО «Искитимцемент» на площадке ОАО «Искитимцемент» с заявленной мощностью 21,298 МВт.» (Приказ Департамента по тарифам Новосибирской области №28-Е от 23.10.2008г.).

По поводу обоснования включения в проект и смету реконструкции подстанции (ПС) «Искитимская» мероприятий, которые не связаны с увеличением нагрузки на трансформаторную подстанцию ЗАО «РЭС» сообщило, что данные расходы не включались в технические условия и не учитывались при установлении платы за технологическое присоединение ЗАО «Искитимцемент».

По поводу продления технических условий ЗАО «РЭС» сообщило, что проект продленных технических условий направлен на согласование системному оператору – ОАО «СО ЕЭС» Новосибирское РДУ и находится у него на согласовании.

Кроме того, ЗАО «РЭС» сообщило, что Арбитражным судом установлено соответствие действующему законодательству положений договора заключенного с ЗАО «Искитимцемент» и выданных технических условий.

Утверждения ЗАО «РЭС», что ранее указанные обстоятельства являлись предметом разбирательств в Арбитражном суде, не соответствовали действительности, так как Арбитражным судом Новосибирской области указанные в заявлении ЗАО «Искитимцемент» события не рассматривались на предмет нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Федеральной службы по тарифам России №140-э от 18.04.2005 ЗАО «РЭС», осуществляющее деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии, включено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии», под регистрационным номером 54.1.38.

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 обеспечения возможности 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, услуги по осуществлению технологического присоединения не образуют отдельного вида экономической деятельности и являются нераздельной частью рынка передачи электрической энергии.

На основании изложенного ЗАО «РЭС» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, частью которого являются услуги по осуществлению технологического присоединения к электрическим сетям.

Таким образом, в действиях ЗАО «РЭС» имелись признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые выражались в навязывании ЗАО «Искитимцемент» (контрагенту) условий договора технологического присоединения, не выгодных для него и не относящихся к предмету договора. Руководствуясь статьей 39, пунктом 1 части 3 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции», Новосибирское УФАС России возбудило в отношении ЗАО «РЭС» дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

В объяснении по существу дела представленном ЗАО «РЭС» (исх. б/н от 26.05.2011 г.), сообщается следующее.

1. Решение споров в области тарифообразования выходит за пределы полномочий антимонопольного органа.

2. ЗАО «РЭС» не навязывало ЗАО «Искитимцемент» каких-либо невыгодных условий договора, равно как не навязывало условий, не относящихся к предмету договора

3. Экспертиза ООО «ЭнергоКонсалт», на выводах которой ЗАО «Искитимцемент» основывает своё заявление, не является достоверным доказательством и не может служить основанием для принятия решения об изменении индивидуальной платы, внесении изменений в технические условия.

4. Сравнение размера платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту ЗАО «Искитимцемент» и сметной стоимости строительства является необоснованным и некорректным, поскольку их расчёт осуществляется по различным методикам и сумма платы за технологическое присоединение может не совпадать с общим сметным расчетом стоимости реконструкции ПС «Искитимская».

5. Отсутствует какое-либо ущемление прав и законных интересов заявителя.

ЗАО «Искитимцемент» обратилось в Новосибирское УФАС России с заявлением от 18.05.2011 г. исх.№230, в котором сообщалось, что ЗАО «Искитимцемент» в результате детального сравнительного анализа аналогичных технических условий, выданных иным заказчиком, а также принимая во внимание решение Арбитражного суда Новосибирской области от 22.04.2011 г. были сделаны выводы об обоснованности и необходимости проведения всех указанных в технических условиях мероприятий. ЗАО «Искитимцемент» признает обоснованность требований ЗАО «РЭС» и сообщает, что в действиях ЗАО «РЭС» отсутствует злоупотребление доминирующим положением и нарушение антимонопольного законодательства.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представители ЗАО «РЭС» поддержали свои доводы. Представители ЗАО «Искитимцемент» ходатайствовали о прекращении дела №22, так как ЗАО «РЭС» не навязывало условия договора ЗАО «Искитимцемент» и в действиях ЗАО «РЭС» отсутствует злоупотребление доминирующим положением.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

ЗАО «Искитимцемент» обратилось в ЗАО «РЭС» (письмо исх.№840 от 19.11.2010г.) с просьбой пересмотреть условия договора технологического присоединения от 12.11.2008г. №112-2-64/5305066. Свои требования ЗАО «Искитимцемент» обосновывало экономически и технически.

ЗАО «РЭС» (письмо исх. №РЭС-04/6842 от 10.12.2010г.) отказалось изменить условия договора, в связи с тем, что цена договора, установленная уполномоченным органом (Департаментом по тарифам НСО), является обоснованной и уменьшению не подлежит.

Согласно п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона №135-ФЗ «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 навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

ЗАО «РЭС» отказалось изменить условия договора обосновав свой отказ экономически и технологически. Расчёт инвестиционной стоимости был выполнен проектной организацией ЗАО «Е4-СибКОТЭС», на основании действующих нормативных документов, размер платы был проверен и утвержден Департаментом по тарифам Новосибирской области (уполномоченным государственным органом). ЗАО «Искитимцемент» не представило доказательств экономической и технологической необоснованности условий договора технологического присоединения от 12.11.2008г. №112-2-64/5305066 и технических условий.

ЗАО «Искитимцемент» не представило фактов навязывания со стороны ЗАО «РЭС» условий договора технологического присоединения от 12.11.2008г. №112-2-64/5305066 и технических условий. Таким образом, факты навязывания ЗАО «РЭС» условий договора технологического присоединения от 12.11.2008г. №112-2-64/5305066 и технических условий, не выгодных для ЗАО «Искитимцемент» (контрагента) и не относящихся к предмету договора не подтвердились.

Возникшие в связи с исполнением договора технологического присоединения противоречия между ЗАО «Искитимцемент» и ЗАО «РЭС» не содержат состава нарушения антимонопольного законодательства предусмотренного п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а имеют гражданско-правовой характер. Антимонопольный орган не вправе разрешать гражданско-правовые споры.

Таким образом, ЗАО «РЭС» своими действиями не нарушало ч.1 ст.10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Прекратить дело №22 от 12.04.2011г., в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ЗАО «РЭС».

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

С.Г. Гаврилов

Председатель Комиссии

Н.П. Камнева

Члены Комиссии

Г.В. Тропин