

Резолютивная часть решения оглашена 13 августа 2015г.

В полном объеме решение изготовлено 24 августа 2015г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> - заместитель руководителя управления;

Члены комиссии: <...> - заместитель начальника отдела,

<...> - ведущий специалист - эксперт,

в присутствии:

<...> – представителя ОАО «Российские железные дороги» по доверенности НЮ-3-11/415 77АБ №4504543 т 06.10.2014г.

в отсутствие <...>, представителей филиала «Тулэнерго» ОАО «МРСК Центра и Приволжья», филиала «Желдорэнерго» ООО «Энергопромсбыт», уведомленных надлежащим образом,

рассмотрев дело № 02-02/23-2014 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

26 сентября 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление гр. <...> по вопросу ущемления его интересов действиями ОАО «РЖД» путем неправомерного отказа в заключении договора технологического присоединения.

ОАО «РЖД» в лице филиала Московской дирекции по энергообеспечению является сетевой организацией, осуществляющей деятельность по передаче электрической энергии на территории Тульской области в 2014-2015 году. Данный факт подтверждается письмом Комитета Тульской области по тарифам (вх. № 1000 от 28.02.2014г.), а также его постановлениями от:

- 20.12.2013г. № 49/4 «Об установлении единых (котловых) тарифов на услуги по передаче электрической энергии по сетям Тульской области на 2014г.»;
- 29.12.2014г. № 50/1 «Об утверждении отдельных тарифов (иных показателей) на регулируемые виды деятельности для организаций, оказывающих услуги по передаче электрической энергии на территории Тульской области, и внесении изменений в отдельные нормативные правовые акты».

Из содержания [статьи 3](#), [пункта 1 статьи 4](#) Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Таким образом, ОАО «РЖД» в силу статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях» является субъектом естественной монополии, занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности своего электрооборудования и сетей, расположенных в Тульской области, с долей 100 процентов.

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

Исходя из изложенного ОАО «РЖД», является субъектом естественной монополии, оказывающим услуги по передаче электрической энергии, и на него распространяются нормы Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и Правил 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 (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. № 861, далее – Правила № 861).

Между ОАО «РЖД» и ООО «Энергопромсбыт» заключен договор поручения № 1052 от 23.10.2013г., согласно которому Поверенный (ООО «Энергопромсбыт»), обязуется от имени и за счет Доверителя (ОАО «РЖД») осуществить комплекс юридических действий, связанных с технологическим присоединением энергопринимающих устройств третьих лиц к электрическим сетям Доверителя (пункт 1.1.1. Договора).

Согласно пункту 1.2. вышеуказанного Договора Поверенный принимает для дальнейшей работы заявки третьих лиц на технологическое присоединение их энергопринимающих устройств к Объектам Доверителя и поручение последнего о необходимости технологического присоединения энергопринимающих устройств Доверителя к электросетевому хозяйству иных сетевых организаций.

Таким образом, ОАО «РЖД» (в частности, его филиал - Центральная дирекция инфраструктуры в лице Московской дирекции инфраструктуры ОАО «РЖД») является сетевой организацией, осуществляющей услуги по передаче электрической энергии и фактически осуществляющей технологическое присоединение третьих лиц к своим сетям, а ООО «Промэнергосбыт» в лице его филиала «Желдорэнерго» осуществляет исключительно прием заявок третьих лиц и, по поручению ОАО «РЖД», технологическое присоединение в соответствии с вышеуказанным договором.

Пунктом 4 Правил № 861 предусмотрено, что любые лица имеют право на технологическое присоединение построенных ими линий электропередачи к электрическим сетям в соответствии с настоящими Правилами.

Для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка заявителя, с учетом условий, установленных [пунктом 8\(1\)](#) данных Правил (пункт 8 Правил № 861).

Согласно пункту 14 Правил № 861, в заявке, направляемой заявителем - физическим лицом в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств), которые используются для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, и электроснабжение которых предусматривается по одному источнику, должна быть указана (помимо прочего) запрашиваемая максимальная мощность энергопринимающих устройств заявителя.

В целях осуществления технологического присоединения своего энергопринимающего устройства, расположенного по адресу: Тульская обл., Веневский р-он, СНТ «Грибники», примерно в 2270м. по направлению северо-восток от ориентира жилого, расположенного за пределами участка, адрес ориентира: <...>, гр. <...> 04.08.2014г. обратился в «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт» с заявкой (вх. 8783) на технологическое присоединение.

Максимальная мощность энергопринимающих устройств и уровень напряжения, указанный в заявке, составили 15 кВт и 0,4кВ, соответственно.

В соответствии с пунктом 15 Правил, в адрес заявителей, указанных в [пунктах 12\(1\)](#) и [14](#) настоящих Правил, сетевая организация направляет в бумажном виде для подписания заполненный и подписанный проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 15 дней со дня получения заявки от заявителя (уполномоченного представителя) или иной сетевой организации, направленной в том числе посредством официального сайта сетевой организации или иного официального сайта в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", определяемого Правительством Российской Федерации.

В целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств) и которые используются для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, сетевой организацией оформляется договор в соответствии с типовым договором по форме согласно [приложению N 8](#) и направляется заявителю - физическому лицу.

Однако, в адрес гр. <...> договор о технологическом присоединении и технические условия сетевой организацией не направлялись.

Напротив, письмом от 10.09.2014г. «Желдорэнерго» филиал ООО «Энергопромсбыт», на основании письма ЦДИ Службы электрофикации и электроснабжения Московской дирекции инфраструктуры ОАО «РЖД» от 19.08.2014г. № 387, уведомил гр. <...> о том, что электрические сети с указанным в заявке уровнем напряжения 0,4кВ на балансе Тульской дистанции электроснабжения Московской дирекции инфраструктуры ОАО «РЖД» отсутствуют.

Между тем, пункт 3 Правил прямо предусматривает, что в отношении любого обратившегося к ней лица сетевая организация обязана выполнить мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

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](#) Правил № 861, 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.

На гр. <...> распространяется действие пункта 14 Правил № 861, в соответствии с которым им предоставлена необходимая информация, однако ОАО «РЖД» в нарушение вышеуказанной нормы Правил отказало ему в заключении договора, мотивируя это отсутствием сетей необходимого напряжения, т.е., фактически, отсутствием технической возможности технологического присоединения.

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 (пункт 6 Правил № 861).

ОАО «РЖД», являясь сетевой организацией, обязано было заключить с гр. <...> договор на технологическое присоединение.

Отказ (уклонение) Общества в заключении договора технологического присоединения с гр. <...> является незаконным, ущемляет интересы последнего.

В соответствии пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального 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.

Частью 1 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, в случае выявления признаков нарушения [пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10](#) Федерального закона «О защите конкуренции». Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении [пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10](#) Федерального закона «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (часть 2 статьи 39.1 Закона).

На основании вышеуказанных норм, Управлением 26.11.2014г. в адрес ОАО «РЖД» (исх. 2/5931-1) направлено предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства. В частности, Обществу указано на необходимость совершения действий, направленных на заключение с гр. <...> договора на технологическое присоединение по вышеуказанному адресу, а именно: на основании заявки, поступившей в «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт» 04.08.214г. (вх. 8783), направить в адрес гр. <...> оферту (проект договора), соответствующую требованиям действующих законодательных, нормативных правовых актов и условиям публичного договора.

В ответ на предупреждение «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт» направило в Управление письмо от 12.12.2014г. (исх. 9347 и-ЖДЭ, вх. № 7725 от 15.12.2014г., № 7777 от 16.12.2014г.) из которого следует, что обязанность сетевой организации по технологическому присоединению, предусмотренная Правилами, возникает только в тех случаях, когда объект электросетевого хозяйства соответствует классу напряжения, указанному в заявке.

Таким образом, ОАО «РЖД», полагая, что на него не распространяется пункт 3 Правил № 861, не исполнило предупреждение антимонопольного органа.

Согласно части 8 статьи 39¹ Федерального закона «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

30.12.2014г. в отношении ОАО «РЖД» возбуждено дело № 02-02/23-2014 по признакам нарушения последним требований антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения настоящего дела представителями ОАО «РЖД» заявлен довод о невозможности осуществления технологического присоединения объекта гр. <...>, поскольку, сети к которым, заявитель

намеривается осуществить присоединение, используются исключительно для обеспечения безопасности движения поездов.

В подтверждение своей позиции представители Общества устно и письменно (письмо от 09.04.2015г. исх. № 665) ссылаются на пункт 1.8 Распоряжения Общества «О регламенте взаимодействия между структурными подразделениями ОАО «РЖД», железными дорогами-филиалами ОАО «РЖД», функциональными филиалами ОАО «РЖД» и ОАО «Росжелдорпроект» по вопросам обеспечения технологического присоединения энергопринимающих устройств (электроустановок) потребителей к электроустановкам ОАО «РЖД» от 12.04.2011г. № 788р, которым установлен запрет на выдачу технических условий на технологическое присоединение инфраструктуры ОАО «РЖД», обеспечивающих безопасность движения поездов, в том числе:

- контактной сети и линиям продольного электроснабжения, ДПР, ПР и другим линиям, расположенным на опорах контактной сети;
- линии электроснабжения автоблокировки (основное питание), диспетчерской централизации и связи;
- пунктами группировки и параллельного соединения, постам секционирования контактной сети;
- устройствам наружного освещения объектов железнодорожной инфраструктуры.

Комиссия Управления считает данный довод ОАО «РЖД» несостоятельным ввиду следующего:

- указанное распоряжение Общества является внутренним документом хозяйствующего субъекта, а не нормативно-правовым актом;
- пунктом 2 распоряжения ОАО «РЖД» от 30.03.2013г. № 779р «О регламенте взаимодействия структурных подразделений, филиалов ОАО «РЖД» с ООО «Энергопросбыт» по вопросам технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к объектам электросетевого хозяйства ОАО «РЖД» к объектам электросетевого хозяйства сетевых организаций» распоряжение Общества от 12.04.2011г. № 788р признано утратившим силу с 01.04.2013г.;
- пунктом 1.9. вышеуказанного распоряжения (от 12.04.2011г. № 788р) установлено, что при обращении заявителя на технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «РЖД» указанным в пункте 1.8. регламента подразделения ОАО «РЖД» разрабатывают проект, а ОАО «Росжелдорпроект» выдают технические условия на технологическое присоединение к иным ближайшим электрическим сетям Общества;
- нормативно-правовым актом – Правилами не предусмотрены основания для отказа сетевой организации в заключении договора технологического присоединения, в отношении любого обратившегося.

Данная позиция Управления полностью соответствует разъяснениям ФАС России от 19.05.2015г. (вх. 2864), 11.08.2015г. (вх.4554), согласно которым, в отношении любого обратившегося сетевая организация обязана выполнить мероприятия по технологическому присоединению.

Законом об электроэнергетике на сетевую организацию как сторону публичного договора об осуществлении технологического присоединения возложена обязанность по осуществлению мероприятий, необходимых для осуществления технологического присоединения,

Учитывая изложенное, исходя из норм действующего законодательства, в том числе Правил № 861, Федерального закона «О защите конкуренции», ОАО «РЖД» являясь субъектом естественной монополии, оказывая услуги передаче электрической энергии (в том числе, по технологическому присоединению), не имело правовых оснований отказать гр. <...> в заключении договора технологического присоединения.

На основании изложенного и руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Российские железные дороги» занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах, определенных балансовой принадлежностью его энергооборудования и электрических сетей, расположенных в Тульской области, с долей 100 процентов.
2. Признать ОАО «Российские железные дороги» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ущемления интересов <...>.
3. Выдать ОАО «Российские железные дороги» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

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

ПРЕДПИСАНИЕ

13 августа 2015 года

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <...> - заместитель руководителя управления,

Члены комиссии: <...> - заместитель начальника отдела,

<...> - ведущий специалист - эксперт,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 13 августа 2015 года по делу № 02-02/23-2014 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Российские железные дороги» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в ущемлении интересов гр. <...>, а именно: на основании заявки, поступившей в «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт» 04.08.214г. (вх. 8783), направить в адрес гр. <...> в бумажном виде для подписания заполненный и подписанный проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору, соответствующие требованиям Правил 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, утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. № 861, Гражданского кодекса РФ.

2. ОАО «Российские железные дороги» в течение месяца со дня получения настоящего предписания сообщить в Тульское УФАС России о его исполнении.

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

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