

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 10/99-08

9 декабря 2008 г.

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Голомолзин А.Н. - заместитель руководителя ФАС России, Председатель Комиссии;

Королев В.Г. - начальник Управления контроля электроэнергетики;

Мильчакова О.В. - начальник отдела электроэнергетики Управления контроля электроэнергетики;

Цышевская Е.В. - начальник отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;

Коробова Т.С. - ведущий консультант отдела целевого планирования, анализа и аудита результативности Аналитического управления;

Васильев Д.А. - главный специалист-эксперт отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;

Борисенко А.А. - ведущий специалист-эксперт отдела методологии и анализа правоприменительной практики Управления контроля электроэнергетики;

в присутствии представителей:

ОАО "МН "Дружба" - Гололобова В. И. (доверенность от 08.11.2008 № 629),

- Васильевой Ж.В. (доверенность от 08.11.2008 № 630);

- Бем Н. А. (доверенность от 08.11.2008 № 635);

ОАО "АК "Транснефть" - Иванова А.В. (доверенность от 03.12.2008 №206);

- Соколова А.П. (доверенность от 03.12.2008 № 208);

ОАО "ФСК ЕЭС" - Гиниева Т.М. (доверенность от 05.12.2008 № 594-08);

- Смагина А.В. (доверенность от 09.12.2008 № 598-08);

- Лебедева С.Ю. (доверенность от 09.12.2008 № 599-08);

ФСТ России - Михеева И. Р. (доверенность от 14.03.2008 №2/13),

рассмотрев дело № 1 10/99-08 по признакам нарушения ОАО "ФСК ЕЭС" (117630, Москва, ул. Академика Челомея, 5А) в лице филиала МЭС Северо-Запада (194223, г. Санкт-Петербург, ул. Курчатова, 1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ОАО "АК "Транснефть" (вх. № 31795 от 18.08.2008) о нарушении ОАО "ФСК ЕЭС" в лице филиала МЭС Северо-Запада антимонопольного законодательства при осуществлении технологического присоединения нефтеперекачивающей станции № 3 (НПС-3) участка нефтепровода

"Балтийской трубопроводной системы-2" к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС". Комиссия рассмотрела представленные материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, и установила следующее.

В целях проектирования и строительства второго этапа "Балтийской трубопроводной системы" дочерним обществом ОАО "АК "Транснефть" - ОАО "МН "Дружба" запланированы работы по строительству НПС-3. В связи с чем ОАО "МН "Дружба" обратилось в филиал ОАО "ФСК ЕЭС" - МЭС Северо-Запада (далее МЭС Северо-Запада, сетевая организация) с заявкой (исх. № 03-02-30/7539 от 07.06.2008) на технологическое присоединение энергетических установок НПС-3 к шинам РУ-1 10 кВ ПС 330 кВ Талашкино (далее - ПС Талашкино).

09.06.2008 МЭС Северо-Запада направило ОАО "МН "Дружба" проект договора об осуществлении технологического присоединения НПС-3 (далее - проект Договора) к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС" - МЭС Северо-Запада (исх. № М7/4/902 от 09.06.2008). В сопроводительном письме к проекту Договора МЭС Северо-Запада просило в случае отсутствия возражений вернуть подписанный со стороны ОАО "МН "Дружба" проект Договора.

ОАО "МН "Дружба" письмом от 10.06.2008 № 03-02-30/7709 просило от МЭС Северо-Запада представить технические условия на технологическое присоединение. Письмом от 16.06.2008 № 03-02-30/7830 ОАО "МН "Дружба" повторно обратилось в МЭС Северо-Запада с просьбой о выдаче технических условий.

МЭС Северо-Запада в письме от 17.06.2008 № М7/4/961 отказало ОАО "МН "Дружба" в выдаче технических условий, ссылаясь на положения Регламента о порядке взаимодействия подразделений исполнительного аппарата и филиалов ОАО "ФСК ЕЭС" - МЭС при осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС", утвержденного приказом ОАО "ФСК ЕЭС" от 29.12.2007 №453 (далее - Регламент), согласно которому проект технических условий может быть выдан только после подписания договора и проведения оплаты по договору.

ОАО "МН "Дружба" письмом от 02.07.2008 №8590 обратилось в ОАО "ФСК ЕЭС" с просьбой оказать содействие в получении технических условий.

Письмом от 10.07.2008 № М7/4/1108 МЭС Северо-Запада потребовало ускорить подписание проекта Договора и выполнить оплату по нему. После совершения указанных действий МЭС Северо-Запада обязалось выдать проект технических условий.

Письмом от 04.08.2008 № М7/4/1234 МЭС Северо-Запада сообщило, что по состоянию на 04.08.2008 ответа на письмо от 09.06.2008 № М7/4/902 со стороны ОАО "МН "Дружба" не последовало, и что ОАО "МН "Дружба" не представило подписанный со своей стороны проект Договора. В связи с этим МЭС Северо-Запада потребовало в срок до 04.09.2008 письменно проинформировать о готовности подписания Договора для начала процедуры согласования в МЭС Северо-Запада или, в случае несогласия, представить мотивированные замечания и предложения.

19.08.2008 состоялось совещание по вопросам осуществления технологического присоединения объектов ВСТО, ВСТО-2 и БТС-2. На совещании присутствовали представители ОАО "ФСК ЕЭС" и ОАО "АК "Транснефть". По итогам совещания был составлен протокол от 28.08.2008 №227П и принято решение, в соответствии с которым МЭС Северо-Запада следовало подготовить и предоставить в ОАО "АК "Транснефть" обоснование суммы к оплате работ по подготовке технических условий согласно проекту Договора в срок до 05.09.2008, а ОАО "АК "Транснефть" - в срок до 03.09.2008 и после получения проекта технических условий согласовать

проект Договора.

Письмом от 02.09.2008 № М7/4/1408 МЭС Северо-Запада представило ОАО "МН "Дружба" обоснование стоимости работ по подготовке технических условий, указанной в проекте Договора. Письмом от 03.09.2008 № М7/4/1421 МЭС Северо-Запада направило ОАО "МН "Дружба" проект технических условий на технологическое присоединение НПС-3 (далее - Технические условия).

ОАО "МН "Дружба" письмом от 20.10.2008 № 03-02-30/14523 потребовало направить в адрес ОАО "МН "Дружба" подписанный со стороны МЭС Северо-Запада проект Договора. Письмом от 01.11.2008 №15306 ОАО "МН "Дружба" повторно потребовало представить подписанный со стороны МЭС Северо-Запада проект Договора, подписанные со стороны МЭС Северо-Запада технические условия, а также исключить из размера платы за технологическое присоединение стоимость ряда проектных работ, которые будут осуществляться организациями, привлеченными ОАО "АК "Транснефть".

Письмом от 19.11.2008 № М7/4/1924 МЭС Северо-Запада направило в адрес ОАО "МН "Дружба" подписанный со стороны МЭС Северо-Запада проект Договора в новой редакции (далее - новый проект Договора). Изменения в проект Договора были внесены в связи с изменением доверенности генерального директора МЭС Северо-Запада, а также изменением суммы аванса, требуемого МЭС Северо-Запада к уплате ОАО "МН "Дружба". Также в данном письме было указано, что письмом от 09.06.2008 № М7/4/902 МЭС Северо-Запада был направлен проект договора, а не оферта. Кроме того, МЭС Северо-Запада потребовало от ОАО "МН "Дружба" в срок до 20.12.2008 подписать новый проект Договора, скрепить печатью и направить в адрес МЭС Северо-Запада.

На заседании Комиссии 09.12.2008:

Представитель ОАО "АК "Транснефть" заявил, что действия ОАО "ФСК ЕЭС" в лице филиала МЭС Северо-Запада в части уклонения от заключения договора на технологическое присоединение, навязывания невыгодных условий такого договора, нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в сфере технологического присоединения и непредставления технических условий, ущемляют интересы ОАО "АК "Транснефть" и его дочернего общества ОАО "МН "Дружба", а также создают препятствия ОАО "АК "Транснефть" и ОАО "МН "Дружба" доступу на рынки электрической энергии и транспортировки нефти. Кроме того, указанными действиями ОАО "ФСК ЕЭС" в лице филиала МЭС Северо-Запада препятствует выполнению ОАО "АК "Транснефть" распоряжения Правительства Российской Федерации от 18.05.2007 № 621-р, которым Минпромэнерго России совместно с ОАО "АК "Транснефть" поручено обеспечить подготовку документации по строительству БТС-2. По заявлению ОАО "АК "Транснефть", документация по строительству БТС-2 не может быть подготовлена без договора на технологическое присоединение энергоустановок БТС-2 и технических условий на такое технологическое присоединение.

В частности, представитель ОАО "АК "Транснефть" пояснил, что проект Договора, направленный МЭС Северо-Запада, не был подписан со стороны сетевой организации, в связи с чем не мог рассматриваться заявителем в качестве оферты. Кроме того, письмом от 19.11.2008 № М7/4/1924 МЭС Северо-Запада направило в адрес ОАО "МН "Дружба" подписанный со стороны МЭС Северо-Запада проект Договора в новой редакции (новый проект Договора) и указало, что письмом от 09.06.2008 № М7/4/902 МЭС Северо-Запада был направлен проект договора, а не оферта. При этом условия договора на технологическое

присоединение были изменены.

В пунктах 3.1 - 3.3 проекта Договора, в пунктах 3.1-3.3 нового проекта Договора установлен порядок определения платы за технологическое присоединение, отличный от порядка, предусмотренного нормативными правовыми актами Российской Федерации. В пункте 3.2 проекта Договора предусмотрено, что пользователь сети не позднее 30 календарных дней с даты заключения договора осуществляет авансовый платеж ОАО "ФСК ЕЭС" за подготовку технических условий: в размере 960 225 рублей - по проекту Договора, в размере 682 386 рублей - по новому проекту Договора.

Полная стоимость мероприятий по осуществлению технологического присоединения энергетических установок пользователя сети к объектам электросетевого хозяйства ОАО "ФСК ЕЭС" определяется по итогам разработанного и утвержденного в установленном порядке проекта технических условий, проведения конкурса, заключения договоров подряда и поставки оборудования, что определяется путем подписания сторонами дополнительного соглашения к Договору. ОАО "ФСК ЕЭС", не позднее 15 рабочих дней с даты согласования стоимости технологического присоединения путем подписания сторонами дополнительного соглашения к Договору, подает в ФСТ России заявку на установление платы за технологическое присоединение энергетических установок пользователя сети к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС". В случае если ФСТ России установит размер платы за технологическое присоединение, отличный от определенного сторонами в дополнительном соглашении, условия договора могут быть пересмотрены. При этом ОАО "ФСК ЕЭС" имеет право в одностороннем порядке пересмотреть сроки исполнения своих обязательств по договору.

Таким образом, ОАО "ФСК ЕЭС" незаконно требует уплаты авансового платежа, а также устанавливает плату за технологическое присоединение до согласования и утверждения платы за технологическое присоединение ФСТ России.

По мнению представителя ОАО "АК "Транснефть", ОАО "ФСК ЕЭС" нарушило сроки направления проекта договора на технологическое присоединение, установленные Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 (далее - Правила).

Согласно пунктам 6, 15 Правил, заключение договора об осуществлении технологического присоединения является обязательным для сетевой организации. Сетевая организация обязана направить заявителю для согласования проект договора в течение 15 рабочих дней с даты получения заявки.

В силу пункта 2 статьи 445 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

В соответствии со статьей 435 Гражданского кодекса Российской Федерации офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора. Оферта связывает направившее её лицо с момента ее

получения адресатом.

ОАО "ФСК ЕЭС" данные требования не соблюдены:

проект Договора, направленный 09.06.2008 МЭС Северо-Запада в адрес ОАО "МН "Дружба", не подписан со стороны сетевой организации;

новый проект Договора (оферта), подписанный со стороны сетевой организации, направлен МЭС Северо-Запада в адрес ОАО "МН "Дружба" 19.11.2008, то есть с нарушением срока, установленного пунктом 15 Правил.

Представитель ОАО "АК "Транснефть" также указал, что в силу пункта 30 Правил, если заявитель выразит согласие осуществить расчеты за технологическое присоединение по индивидуальному проекту в размере, определенном указанным уполномоченным органом, сетевая организация не вправе отказать в заключении договора. При этом сетевая организация выдает заявителю индивидуальные технические условия для технологического присоединения к указанным сетям. Из указанного следует, что выдача сетевой организацией технических условий заявителю производится одновременно с направлением заявителю проекта (оферты) договора.

Данное требование ОАО "ФСК ЕЭС" нарушено, до настоящего времени технические условия ОАО "МН "Дружба" не получены. Кроме того, согласно пункту 2.1.2 нового проекта Договора ОАО "ФСК ЕЭС" обязуется выдать пользователю сети технические условия в течение 40 рабочих дней с даты заключения договора. Представленные МЭС Северо-Запада Технические условия являются проектом, следовательно, впоследствии они могут быть изменены.

Представитель ОАО "МН "Дружба" на заседании Комиссии заявил, что поддерживает позицию и доводы, изложенные представителем ОАО "АК "Транснефть", а также указал на следующее.

В пункте 1.6 проекта Договора и в пункте 1.6 нового проекта Договора предусмотрено, что право собственности на имущество, необходимое для реализации ОАО "ФСК ЕЭС" комплекса мероприятий по настоящему договору, приобретенное и построенное в рамках выполнения ОАО "ФСК ЕЭС" технических условий, приобретает ОАО "ФСК ЕЭС".

В связи с тем, что заявителю не представлены технические условия, невозможно заранее определить, какие мероприятия по технологическому присоединению будут проводиться ОАО "ФСК ЕЭС". Реализация указанных положений договора в дальнейшем может привести к тому, что ОАО "ФСК ЕЭС" будет требовать передачи объектов, построенных за счет средств ОАО "АК "Транснефть", ОАО "МН "Дружба", в собственность ОАО "ФСК ЕЭС", что ущемляет права ОАО "АК "Транснефть", ОАО "МН "Дружба".

Представитель ОАО "ФСК ЕЭС" заявил ходатайство о приобщении к материалам дела письменных пояснений с приложениями:

письмо ОАО "ФСК ЕЭС" от 08.10.2008 № ДА-3059 в ФСТ России;

письмо ФСТ России от 21.11.2008 № НБ-6805/12 в ОАО "ФСК ЕЭС";

постановление Федерального арбитражного суда центрального округа от 08.08.2008 по делу №А62-726/2008;

письмо МЭС Северо-Запада от 04.08.2008 № М7/4/1234 в ОАО "МН "Дружба", а также отчет о вызове факса по данному письму;

письмо МЭС Северо-Запада от 19.11.2008 № М7/4/1924 в ОАО "МН "Дружба";

протокол от 28.08.2008 №227П о проведении совещания 19.08.2008;

письмо МЭС Северо-Запада от 02.09.2008 № М7/4/1408 в ОАО "МН "Дружба", а также отчет о вызове факса по данному письму;

заключение Института частного от 05.12.2008 №01/12-и;
распоряжение Правительства Российской Федерации от 26.11.2008 № 1754-р, в котором установлены сроки проектирования и строительства в 2 этапа Балтийской трубопроводной системы - 2 по маршруту г. Унеча (Брянская обл.) - г. Усть-Луга (Ленинградская обл.) пропускной способностью до 50 млн. тонн нефти в год;
распоряжение Правительства Российской Федерации от 18.05.2007 № 621-р, регулирующего вопросы подготовки документации по проектированию Балтийской трубопроводной системы - 2.
Данное ходатайство ОАО "ФСК ЕЭС" было удовлетворено Комиссией и указанные документы приобщены к материалам рассматриваемого дела.

Представитель ОАО "ФСК ЕЭС" по существу дела заявил следующее.
ОАО "ФСК ЕЭС" не нарушает антимонопольного законодательства, не занимает доминирующего положения на рынке оказания услуг по технологическому присоединению к электрическим сетям и не злоупотребляет своим положением на указанном рынке.

В соответствии с представленным ОАО "ФСК ЕЭС" распоряжением Правительства Российской Федерации от 26.11.2008 №1754-р, Минэнерго России совместно с Минэкономразвития России, ФСТ России и с привлечением ОАО "ФСК ЕЭС" и ОАО "Холдинг МРСК" поручено предусмотреть в инвестиционных программах строительство объектов электроэнергетики, необходимых для снабжения электроэнергией объектов Балтийской трубопроводной системы-2, и обеспечить реализацию указанных программ в соответствии с этапами строительства этих объектов. При этом ОАО "ФСК ЕЭС" не представлены документы и сведения, подтверждающие, что строительство объектов электросетевого хозяйства в целях осуществления технологического присоединения НПС-3 было включено в инвестиционную программу ОАО "ФСК ЕЭС" на момент поступления заявки ОАО "МН "Дружба", а также в настоящее время.

ОАО "ФСК ЕЭС" не обращалось в ФСТ России за расчетом платы за технологическое присоединение энергоустановок НПС-3. По мнению ОАО "ФСК ЕЭС", пункт 30 Правил не реализуем на практике и не должен применяться при осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС". В частности, из документов, приобщенных к материалам дела по ходатайству ОАО "ФСК ЕЭС" (письмо от 08.10.2008 №ДА-3059 и письмо от 21.11.2008 №НБ-6805/12), следует, что ОАО "ФСК ЕЭС" обращалось в ФСТ России с просьбой об установлении размера платы за технологическое присоединение для другой организации (ОАО "Нижновэнерго"), а ФСТ России сообщило о возврате представленных документов на доработку в ОАО "ФСК ЕЭС", как не соответствующих нормативной правовой базе.

Также представитель ОАО "ФСК ЕЭС" сослался на информационное письмо ФСТ России от 13.05.2005 № СН-2410/14 "О порядке представления материалов для утверждения платы за присоединение" (далее - письмо ФСТ России), в котором, в частности, говорится о том, какие материалы необходимо представлять в ФСТ России для утверждения сетевым организациям размера платы за технологическое присоединение. Данное письмо, по мнению ОАО "ФСК ЕЭС", подтверждает невозможность обращения в ФСТ России за установлением размера платы за технологическое присоединение в порядке, определенном пунктом 30 Правил.

Представитель ОАО "ФСК ЕЭС" заявил, что положения Методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам от 23.10.2007 №

277-э/7 (далее - Методические указания), устанавливают требования к подаваемой для установления размера платы информации, которые не могут быть соблюдены до заключения договора на технологическое присоединение. Технологическое присоединение в данном случае должно осуществляться в общем порядке, установленном в пункте 7 Правил, в котором не предусмотрено согласование расчета платы за технологическое присоединение с уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов. Технологическое присоединение должно осуществляться на основании заключенного договора. В соответствии с пунктом 20 Правил мероприятия по осуществлению технологического присоединения начинаются после подписания договора по технологическому присоединению. Таким образом, ОАО "ФСК ЕЭС" полагает, что направление обращения в ФСТ России для согласования расчета платы за технологическое присоединение и установления платы за технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС" должно осуществляться только при условии заключенного договора на технологическое присоединение, так как до этого момента отсутствует объект регулирования.

В пункте 6.4.5 Регламента установлено, что в случае если объект электросетевого хозяйства, необходимый для осуществления технологического присоединения, отсутствует в инвестиционной программе ОАО "ФСК ЕЭС", ОАО "ФСК ЕЭС" в течение 30 календарных дней после получения заявки обращается в ФСТ России для расчета платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту. Если заявитель выразит согласие осуществить расчеты за технологическое присоединение в размере, определенном ФСТ России, ОАО "ФСК ЕЭС" не вправе отказать в заключении договора. Представитель ОАО "ФСК ЕЭС" заявил, что данное положение Регламента не были соблюдены при рассмотрении заявки ОАО "МН "Дружба" в связи с тем, что Регламент не является нормативным правовым актом и, следовательно, не является обязательным для соблюдения. Также представитель ОАО "ФСК ЕЭС" заявил, что проект Договора, направленный в адрес ОАО "МН "Дружба" письмом от 09.06.2008 №М7/4/902, являлся офертой, так как в сопроводительном письме к проекту Договора стояла подпись уполномоченного лица, что автоматически делает неподписанный ни одной из сторон проект Договора, офертой. При этом представитель ОАО "ФСК ЕЭС" не смог дать пояснений по вопросу о том, являются ли такие действия обычной практикой для ОАО "ФСК ЕЭС". Также представитель ОАО "ФСК ЕЭС" заявил, что тексты проекта Договора и нового проекта Договора являются идентичными, так как договор технологического присоединения является публичным, и в соответствии с пунктом 5 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации, условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, в противном случае являются ничтожными.

Представитель ОАО "ФСК ЕЭС" пояснил, что направленные в адрес ОАО "МН "Дружба" технические условия на технологическое присоединение, являлись проектом технических условий, поскольку данный проект технических условий не был согласован в ОАО "СО ЕЭС".

По словам представителя ОАО "ФСК ЕЭС", в пунктах 3.2, 3.3 проекта Договора и пунктах 3.2, 3.3 нового проекта Договора, ОАО "ФСК ЕЭС" устанавливает не плату за технологическое присоединение, а порядок оплаты работ по договору. Установление авансовых платежей - это не установление требования об уплате авансовых платежей, не может являться навязыванием невыгодных условий договора, так как в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 04.04.2000 № 294 оплата потребителями электрической, тепловой

энергии и природного газа на территории Российской Федерации осуществляется с применением авансовых платежей или расчетов по аккредитиву в порядке, устанавливаемом соглашением между потребителем и энергоснабжающей организацией, если иное не установлено соглашением сторон. По мнению ОАО "ФСК ЕЭС", аналогичный вывод следует из заключения Института частного права (письмо от 05.12.2008 №01/12-и), а также из постановления Федерального арбитражного суда центрального округа от 08.08.2008 по делу №А62-726/2008.

Представитель ОАО "ФСК ЕЭС" заявил, что порядок расчета между сторонами по договору не может быть предметом антимонопольного контроля.

Аналогичные доводы были изложены представителем ОАО "ФСК ЕЭС" в отношении положений пунктов 10.1, 13.2, 14.3 Регламента, в которых определен порядок установления платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту и порядок внесения авансовых платежей по договору технологического присоединения.

По поводу действий ОАО "ФСК ЕЭС" в части отказа в выдаче технических условий ОАО "МН "Дружба" представитель ОАО "ФСК ЕЭС" пояснил, что отказ был мотивирован не подписанием проекта Договора заявителем, а также тем, что заявитель не предоставил технические характеристики энергоустановок НПС-3. Технические условия, направленные МЭС Северо-Запада в ОАО "МН "Дружба" письмом от 03.09.2008 № М7/4/1421, являются проектом, и в дальнейшем могут быть изменены.

Также представитель ОАО "ФСК ЕЭС" пояснил, что пунктом 1.6 проекта Договора и пунктом 1.6 нового проекта Договора закреплено право собственности ОАО "ФСК ЕЭС" только на то имущество, которое будет построено на объектах ОАО "ФСК ЕЭС", что не ущемляет прав и законных интересов ОАО "АК "Транснефть" и ОАО "МН "Дружба".

Пунктом 9.4 Регламента предусмотрено, что в случае наличия разногласий между ОАО "ФСК ЕЭС" и заявителем по распределению прав собственности на вновь вводимые объекты электросетевого хозяйства окончательное решение принимает Председатель Правления ОАО "ФСК ЕЭС". Относительно указанных положений пункта 9.4 Регламента представитель ОАО "ФСК ЕЭС" пояснил, что Регламент не является нормативным правовым актом и, следовательно, не является обязательным для соблюдения.

Представитель ФСТ России заявил следующее.

Определением от 05.12.2008 № АГ/32375 ФСТ России было привлечено к участию в деле в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах по делу №1 10/99-08.

В соответствии с пунктом 5.3.1.3 Положения о Федеральной службе по тарифам, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 332, ФСТ России устанавливает плату за технологическое присоединение к электрическим сетям, отнесенным к единой национальной (общероссийской) электрической сети.

Порядок расчета и установления платы за технологическое присоединение установлены, в том числе в Методических указаниях. Данные Методические указания зарегистрированы в Министерстве юстиции Российской Федерации, не были обжалованы, не были отменены в судебном порядке, и соответствуют действующему законодательству Российской Федерации. Представитель ФСТ России также добавил, что письмо ФСТ России не может противоречить нормам Правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от

27.12.2004 № 861.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 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.

Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО "ФСК ЕЭС" нарушения части 1 статьи 10, пунктов 5, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

При этом Комиссия руководствуется следующим.

Порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, а также порядок утверждения платы за технологическое присоединение установлены в статье 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ "Об электроэнергетике", в Правилах и в Методических указаниях.

В соответствии с пунктом 3 Правил сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации. Для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, к электрическим сетям которой планируется технологическое присоединение (пункты 6, 8 Правил).

Запрещается навязывать заявителю услуги, не предусмотренные Правилами (пункт 19 Правил).

Размер платы за технологическое присоединение устанавливается уполномоченным органом в области государственного регулирования тарифов (пункт 17 Правил).

Согласно пунктам 15, 20 Правил, сетевая организация обязана направить заявителю для согласования проект договора в течение 15 рабочих дней с даты получения заявки. При сложном характере технологического присоединения для организации по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью или иных владельцев объектов такой сети указанный срок по инициативе сетевой организации может быть увеличен до 40 рабочих дней.

Заявитель уведомляется об увеличении срока и основаниях его изменения.

Сетевая организация обязана в течение 15 рабочих дней с даты заключения договора, а в случае, указанном в абзаце третьем пункта 15 настоящих Правил, в течение 30 рабочих дней подготовить и выдать заявителю технические условия.

Копии выданных технических условий сетевая организация обязана направить системному оператору.

В соответствии с пунктом 30 Правил включение объектов электросетевого хозяйства в инвестиционные программы субъектов естественных монополий в соответствии с законодательством Российской Федерации либо в утверждаемые представительными органами местного самоуправления инвестиционные программы, целью которых является реализация программы комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры, означает наличие технической

возможности технологического присоединения и является основанием для заключения договора.

Если присоединение энергопринимающих устройств требует строительства (реконструкции) объекта электросетевого хозяйства, не включенного в указанные инвестиционные программы на очередной период регулирования, сетевая организация в 30-дневный срок после получения заявки обращается в уполномоченный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов для расчета платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту. Если заявитель выразит согласие осуществить расчеты за технологическое присоединение по индивидуальному проекту в размере, определенном указанным уполномоченным органом, сетевая организация не вправе отказать в заключении договора.

При этом сетевая организация выдает заявителю индивидуальные технические условия для технологического присоединения к электрическим сетям. Исполнение указанных в технических условиях мероприятий либо их части может быть осуществлено как сетевой организацией, так и заявителем по выбору последнего. При утверждении платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов должны быть учтены расходы сетевой организации по осуществлению технологического присоединения заявителя.

В соответствии с пунктом 12 Методических указаний для расчета размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям учитываются расходы на выполнение Сетевой организацией следующих мероприятий:

а) подготовку Сетевой организацией технических условий и их согласование с системным оператором, а в случае выдачи технических условий электростанцией - согласование их с системным оператором и со смежными сетевыми организациями;

б) разработку Сетевой организацией проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями;

в) выполнение технических условий Сетевой организацией, включая осуществление Сетевой организацией мероприятий по подключению энергопринимающих устройств под действие аппаратуры противоаварийной и режимной автоматики в соответствии с техническими условиями;

г) проверку Сетевой организацией выполнения заявителем технических условий;

д) участие Сетевой организации в осмотре (обследовании) присоединяемых энергопринимающих устройств должностным лицом федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору при участии собственника таких устройств, а также соответствующего субъекта оперативно-диспетчерского управления в случае, если технические условия подлежат в соответствии с Правилами согласованию с таким субъектом оперативно-диспетчерского управления;

е) фактические действия по присоединению и обеспечению работы энергопринимающих устройств в электрической сети.

Таким образом, технические условия выдаются без взимания платы, поскольку стоимость их подготовки, в соответствии с пунктом 12 Методических указаний, учитывается в плате за технологическое присоединение, утверждаемой ФСТ России.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.95 № 147-ФЗ "О естественных монополиях" к сфере деятельности естественных монополий относится, в том числе оказание услуг по передаче электрической энергии в электроэнергетике. Основным видом деятельности ОАО "ФСК ЕЭС" и его филиала

МЭС Северо-Запада является оказание услуг по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Таким образом, ОАО "ФСК ЕЭС" занимает доминирующее положение на рынке по оказанию услуг по передаче электрической энергии в границах протяженности принадлежащих ОАО "ФСК ЕЭС" электрических сетей. Поскольку, в соответствии с Правилами, технологическое присоединение к электрическим сетям осуществляется сетевой организацией, следовательно, ОАО "ФСК ЕЭС" занимает доминирующее положение на рынке услуг по осуществлению технологического присоединения к принадлежащим ОАО "ФСК ЕЭС" сетям.

ОАО "МН "Дружба" письмом от 07.06.2008 № 03-02-30/7539 направило в МЭС Северо-Запада заявку на технологическое присоединение энергетических установок НПС-3. В пункте 9 Правил установлен исчерпывающий перечень сведений, которые должны быть указаны в заявке на технологическое присоединение. В соответствии с пунктом 15 Правил при отсутствии сведений, указанных в пункте 9 настоящих Правил, сетевая организация в течение 6 рабочих дней с даты получения заявки уведомляет об этом заявителя.

ОАО "ФСК ЕЭС" в лице филиала МЭС Северо-Запада не направляло в ОАО "МН "Дружба" уведомление об отсутствии каких-либо сведений в заявке на технологическое присоединение. Следовательно, заявка на технологическое присоединение была подана ОАО "МН "Дружба" надлежащим образом.

В нарушение указанных положений нормативных правовых актов, а также не осуществив всех требуемых в соответствии с Правилами действий, ОАО "ФСК ЕЭС" в лице филиала МЭС Северо-Запада уклонялось от заключения договора, направив ОАО "МН "Дружба" различные варианты проекта договора на технологическое присоединение (проект Договора и новый проект Договора), с требованием об их подписании со стороны ОАО "МН "Дружба". При этом доводы представителя ОАО "ФСК ЕЭС" о том, что ОАО "ФСК ЕЭС" не обращалось в ФСТ России за согласованием расчета платы за технологическое присоединение, так как в письме ФСТ России установлен перечень документов, которые должны быть поданы сетевой организацией для утверждения размера платы за технологическое присоединение, включающий в себя, в том числе и заключенный договор на технологическое присоединение, не могут быть признаны обоснованными.

В Правилах не содержится требования о представлении сетевой организацией в ФСТ России соответствующих документов. Установление ФСТ России перечня документов, необходимых к представлению сетевой организацией для расчета платы за технологическое присоединение и утверждения такой платы, не противоречит Правилам и не может являться основанием для неисполнения сетевой организацией обязанности обратиться в ФСТ России для расчета платы за технологическое присоединение в 30-дневный срок после получения заявки.

Кроме того, в письме ФСТ России содержится требование о представлении сетевой организацией для утверждения размера платы за технологическое присоединение проекта договора присоединения, а не заключенного договора, как утверждает представитель ОАО "ФСК ЕЭС". Также письмо ФСТ России было издано ранее утверждения Методических указаний, непосредственно регулирующих рассматриваемые правоотношения.

Уклоняясь от заключения договора на технологическое присоединение, ОАО "ФСК

ЕЭС" препятствует доступу ОАО "АК "Транснефть", ОАО "МН "Дружба" на рынки электрической энергии и транспортировки нефти, так как без осуществления технологического присоединения энергоустановок НПС-3 к электрическим сетям невозможно осуществление соответствующих видов деятельности. Кроме того, указанные действия ОАО "ФСК ЕЭС" могут привести к ущемлению интересов ОАО "АК "Транснефть" в связи с тем, что ОАО "АК "Транснефть" не сможет исполнить распоряжение Правительства Российской Федерации от 18.05.2007 №621-р. ОАО "ФСК ЕЭС" в нарушение установленного указанными нормативными правовыми актами порядка ценообразования в отношении платы за технологическое присоединение требовало уплаты от ОАО "МН "Дружба" авансового платежа от размера платы за технологическое присоединение, не утвержденного в установленном порядке ФСТ России (который, как указано в пунктах 3.2 проекта Договора и нового проекта Договора, является составной частью платы за технологическое присоединение), а также в установленный срок не обратилось в ФСТ России за согласованием расчета платы за технологическое присоединение энергоустановок НПС-3. Кроме того, в пунктах 3.2 проекта Договора и нового проекта Договора установлено, что пользователь сети осуществляет авансовый платеж ОАО "ФСК ЕЭС" за подготовку технических условий. Однако технические условия должны выдаваться без взимания платы, поскольку стоимость их подготовки, в соответствии с пунктом 12 Методических указаний, учитывается в плате за технологическое присоединение. Непредставление ОАО "ФСК ЕЭС" в лице филиала МЭС Северо-Запада заявителю расчета платы за технологическое присоединение, согласованного с ФСТ России, привело к ущемлению интересов ОАО "АК "Транснефть" и ОАО "МН "Дружба". Ссылки представителя ОАО "ФСК ЕЭС" на постановление Правительства Российской Федерации от 04.04.2000 № 294 не являются обоснованными, так как указанное постановление Правительства Российской Федерации регулирует порядок оплаты электрической, тепловой энергии и природного газа, а не услуг по технологическому присоединению к электрическим сетям. В пункте 1.6 проекта Договора и в пункте 1.6 нового проекта Договора предусмотрено, что право собственности на имущество, необходимое для реализации ОАО "ФСК ЕЭС" комплекса мероприятий по настоящему договору, приобретенное и построенное в рамках выполнения ОАО "ФСК ЕЭС" технических условий, приобретает ОАО "ФСК ЕЭС". Пунктом 9.4 Регламента предусмотрено, что в случае наличия разногласий между ОАО "ФСК ЕЭС" и заявителем по распределению прав собственности на вновь вводимые объекты электросетевого хозяйства окончательное решение принимает Председатель Правления ОАО "ФСК ЕЭС". Реализация указанных положений договора, а также пункта 9.4 Регламента в дальнейшем может привести к тому, что ОАО "ФСК ЕЭС" будет требовать передачи объектов, построенных за счет средств ОАО "АК "Транснефть", ОАО "МН "Дружба", в собственность ОАО "ФСК ЕЭС", что может привести к ущемлению прав ОАО "АК "Транснефть", ОАО "МН "Дружба". В пункте 3.3 проекта Договора и в пункте 3.3 нового проекта Договора указано, что в случае если ФСТ России установит размер платы за технологическое присоединение, отличный от определенного сторонами в дополнительном соглашении и указанном в пункте 3.2 данного договора, то условия договора могут быть пересмотрены, при этом ОАО "ФСК ЕЭС" имеет право в одностороннем порядке пересмотреть сроки исполнения своих обязательств по договору, что может привести к необоснованному затягиванию исполнения своих обязательств ОАО "ФСК ЕЭС" по осуществлению технологического присоединения НПС-3 к

электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС".

Отдельные положения Регламента ФСК, в которых установлен порядок технологического присоединения к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС", в том числе в части установления платы за технологическое присоединение, противоречит указанным нормативным правовым актам, регулирующим порядок технологического присоединения и установления платы за технологическое. Согласно пункту 3 статьи 55 Гражданского кодекса Российской Федерации филиалы не являются юридическими лицами.

Таким образом действия МЭС Северо-Запада Комиссия рассматривает как действия самого ОАО "ФСК ЕЭС".

Указанные действия ОАО "ФСК ЕЭС" содержат нарушение части 1 статьи 10, подпунктов 5, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Ответчик ОАО "ФСК ЕЭС" нарушение запретов, установленных частью 1 статьи 10, подпунктами 5, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", не признал.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО "ФСК ЕЭС" нарушившим подпункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в части уклонения от заключения договора на технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС" нефтеперекачивающей станции № 3 участка нефтепровода Балтийской трубопроводной системы-2 ОАО "АК "Транснефть".
2. Признать ОАО "ФСК ЕЭС" нарушившим подпункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", посредством совершения действий (бездействия), имеющих своим результатом создание препятствий доступу ОАО "АК "Транснефть" на рынки электрической энергии и транспортировки нефти.
3. Признать ОАО "ФСК ЕЭС" нарушившим подпункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" посредством совершения действий (бездействия) при определении размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС" нефтеперекачивающей станции № 3 участка нефтепровода Балтийской трубопроводной системы 2 ОАО "АК "Транснефть", имеющих своим результатом нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.
4. Признать ОАО "ФСК ЕЭС" нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" посредством совершения действий (бездействия), имеющих своим результатом ущемление интересов ОАО "АК "Транснефть".
5. Выдать ОАО "ФСК ЕЭС" предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения 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 исполнять решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии
А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии
В.Г. Королев
О.В. Мильчакова
Е.В. Цышевская
Т.С. Коробова
Д.А. Васильев
А.А. Борисенко

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1 10/99-08

9 декабря 2008 г.
г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Голомолзин А.Н. - заместитель руководителя ФАС России, Председатель Комиссии;
Королев В.Г. - начальник Управления контроля электроэнергетики;
Мильчакова О.В. - начальник отдела электроэнергетики Управления контроля электроэнергетики;
Цышевская Е.В. - начальник отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;
Коробова Т.С. - ведущий консультант отдела целевого планирования, анализа и аудита результативности Аналитического управления
Васильев Д.А. - главный специалист-эксперт отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;
Борисенко А.А. - ведущий специалист-эксперт отдела методологии и анализа правоприменительной практики Управления контроля электроэнергетики;
руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 09.12.2008 по делу № 1 10/99-08 о нарушении ОАО "ФСК ЕЭС" (117630, г. Москва, ул. Академика Челомея, 5А) части 1 статьи 10, подпунктов 5, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. В срок до 20.01.2009 обратиться в ФСТ России для расчета платы за технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС" нефтеперекачивающей станции № 3 участка нефтепровода Балтийской трубопроводной системы 2 ОАО "АК "Транснефть".

После согласования расчета платы за технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС" нефтеперекачивающей станции № 3 участка нефтепровода Балтийской трубопроводной системы-2 ОАО "АК "Транснефть" совершить иные действия, необходимые для заключения договора на технологическое присоединение указанного объекта ОАО "АК "Транснефть", в соответствии с порядком, установленным Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, в частности, направить проект договора об осуществлении технологического присоединения и индивидуальные технические условия для присоединения к электрическим сетям, согласовать с заявителем перечень мероприятий, указанных в технических условиях, которые заявитель намерен осуществить самостоятельно.

2. В срок до 01.02.2009 привести в соответствие с Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, и направить на согласование в ФАС России Регламент о порядке взаимодействия подразделений исполнительного аппарата и филиалов ОАО "ФСК ЕЭС" - МЭС при осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям ОАО "ФСК ЕЭС", в настоящее время утвержденный приказом ОАО "ФСК ЕЭС" от 29.12.2007 №453.

3. В срок до 05.02.2009 опубликовать на сайте ОАО "ФСК ЕЭС" приведенные в соответствии с Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, условия договоров об осуществлении технологического присоединения с указанием источника официального опубликования указанного нормативного правового акта.

4. О выполнении пунктов 1-3 настоящего Предписания сообщить в срок до 10.02.2009, представив в ФАС России документы, подтверждающие их исполнение.

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.

Председатель Комиссии

А.Н. Голомолзин
Члены Комиссии
В.Г. Королев
О.В. Мильчакова
Е.В. Цышевская
Т.С. Коробова
Д.А. Васильев
А.А. Борисенко