

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-04-10-17

Резолютивная часть решения объявлена 17 мая 2017 года

г. Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 19 мая 2017 года

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;

Казанцева Л.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии.

в присутствии представителей:

заявителя: АО «РЭС» - <...>(по доверенности № 330/17 от 26.04.2017),

ответчика: ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» - филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» - <...> (по доверенности № ТЭ-40Д от 26.01.2017).

рассмотрев дело № 02-01-04-10-17 от 28.02.2017 г. по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД») в лице «Желдорэнерго» - филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» (ИНН 7708503727, почтовый и юридический адрес: 107174, Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило обращение АО «РЭС» по поводу навязывания невыгодных условий договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям (заявка на ТП № РЭС-01/332 от 21.01.2015, поданная в ОАО «РЖД» через «Желдорэнерго» - филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ»).

Открытое акционерное общество «Российские железные дороги» является сетевой организацией, осуществляющей деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии, включая технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителей к электрическим сетям, принадлежащим ОАО «РЖД» на праве собственности или ином законном основании.

Постановлением ФЭК РФ от 24.12.2003 № 108-э/16 «О включении (исключении) организаций в (из) Реестр(а) субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе» ОАО «РЖД» включено в раздел 1 «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» Реестра субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в отношении которых

осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77.1.15.

В соответствии с п.1 ст.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, осуществляется в порядке, установленном Правительством РФ, и носит однократный характер.

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

Акционерное общество «Региональные электрические сети» (ранее - ЗАО «РЭС») является территориальной сетевой организацией на территории Новосибирской области (приказ ФСТ РФ от 18.04.2005 № 140-э, приказ от 22.01.2013 № 23-э).

Электрические сети АО «РЭС» имеют технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства ОАО «РЖД». Между сторонами в соответствии с п.8 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861) заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № У-30-РП от 28.01.2009г.

Пункт 41 Правил технологического присоединения предусматривает случаи, когда сетевая организация обязана подать заявку на технологическое присоединение к сетям смежной сетевой организации.

В соответствии с п. 43 Правил технологического присоединения, сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении договора.

АО «РЭС» в соответствии с п. 5 и п. 41 Правил технологического присоединения подало в ОАО «РЖД» (как вышестоящую сетевую организацию) через ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» заявку на технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «РЖД» № РЭС-01/332 от 21.01.2015г.

ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» в адрес АО «РЭС» письмом от 17.04.2015г. № 2401и-ЖДЭ направлена оферта Договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям № 10636-04-15/Заб-Сиб (далее - Договор № 10636-04-15/Заб-Сиб) с техническими условиями, являющимися неотъемлемой частью договора.

АО «РЭС» был подписан проект Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб с протоколом разногласий. АО «РЭС» предлагало внести изменения в п.7.3 Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб (исключить условие о факсимиле), а также п.п. 2, 11. ТУ к Договору.

В ответ на протокол разногласий ОАО «РЖД» направило протокол согласования разногласий, согласно которому условие договора об использовании факсимиле не исключено.

Согласно условиям Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб ОАО «РЖД» от имени и за счет которого выступает ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» - филиал «Желдорэнерго», принимает на себя обязательства по осуществлению технологического присоединения энергопринимающего устройства ВЛ-10 кВ (ф-4-10кВ от ТПС Мошково) АО «РЭС», расположенного по адресу: Новосибирская область, Мошковский район.

Согласно Договору № 10636-04-15/Заб-Сиб и ТУ к нему ТП осуществляется к электрическим сетям филиала ОАО «РЖД» структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры.

Пунктом 3.1. Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб определена плата за технологическое присоединение в размере 46 020,00 рублей на основании приказа департамента по тарифам Новосибирской области «Об установлении платы за технологическое присоединение к электрическим сетям Акционерного общества «Российские железные дороги» на территории Новосибирской области на 2014 № 514-ТП от 30.12.2014 (далее - приказ департамента № 514-ТП).

Приказом департамента № 514-ТП установлена плата за технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «РЖД» на территории Новосибирской области на 2014 год, в том числе, в виде ставки за единицу максимальной мощности и стандартизированной тарифной ставки, применяемых при наличии технической возможности технологического присоединения.

Вместе с тем, согласно пункту 30 Правил технологического присоединения в случае, если у сетевой организации отсутствует техническая возможность технологического присоединения энергопринимающих устройств, указанных в заявке, технологическое присоединение осуществляется по индивидуальному проекту в порядке, установленном настоящими Правилами, с учетом особенностей, установленных настоящим разделом. Согласно пункту 28 Правил отсутствием технической возможности технологического присоединения является, в том числе, наличие ограничений на максимальную мощность в объектах электросетевого хозяйства, к которым надлежит произвести технологическое присоединение.

Пунктом 30.5 Правил технологического присоединения предусмотрено, что в случае, если в целях осуществления технологического присоединения объектов заявителя по индивидуальному проекту необходимо осуществить технологическое присоединение сетевой организации (к электрическим сетям которой непосредственно планируется присоединение заявителя) к сетям вышестоящей сетевой организации, плата за технологическое присоединение такого заявителя по индивидуальному проекту утверждается уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов при условии наличия утвержденной в установленном порядке платы за технологическое присоединение сетевой организации к электрическим сетям вышестоящей сетевой организации».

В нарушение вышеизложенных положений законодательства ОАО «РЖД» от имени, и за счет которого выступает ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» - филиал «Желдорэнерго» рассчитало плату, указанную в Договоре № 10636-04-15/Заб-Сиб, за технологическое присоединение, на основании стандартизированных тарифных

ставок, установленных приказом департамента.

ОАО «РЖД» как и АО «РЭС» являются специализированными участниками рынка энергоснабжения, что свидетельствует об обращении нижестоящей сетевой организации АО «РЭС» к вышестоящей сетевой организации ОАО «РЖД» и исключает возможность определения статуса АО «РЭС» как обычного заявителя в понимании пункта 30.5 Правил технологического присоединения, обратившегося с заявлением о подключении своего объекта к энергопотреблению.

Таким образом, из заявки АО «РЭС» на технологическое присоединение ОАО «РЖД» в лице ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» имело возможность усмотреть, что в данном случае имеет место технологическое присоединение по индивидуальному проекту и требуется исполнение пункта 30 Правил технологического присоединения, однако, ОАО «РЖД» меры по соблюдению требований законодательства не приняты, плата за технологическое присоединение установлена на основании стандартизированных тарифных ставок, что нарушает порядок, предусмотренный Правилами технологического присоединения.

Позиция АО «РЭС» подтверждается, в том числе сложившейся судебной практикой - Постановление Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11021 по делу № А45-143/2015, Постановление Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11040 по делу № А45-479/2015, Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 29.06.2015 № 07АП-4593/2015 по делу № А45-234/2015, Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 02.07.2015 № 07АП-4601/2015 по делу № А45-140/2015.

Указанные судебные акты были вынесены при аналогичных обстоятельствах по делам с участием АО «РЭС» и ОАО «РЖД».

2) Возможность использования факсимильного воспроизведения подписи при оформлении Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб, дополнительных соглашений к нему, актов, ведения деловой переписки, информационных письмах и иных документов по договору не предусмотрена Правилами технологического присоединения.

Согласно пункту 7.3. Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб стороны допускают использование факсимиле при оформлении настоящего договора, дополнительных соглашений к нему, актов, ведения деловой переписки, информационных письмах, справках, извещениях, заверенных копиях документов.

В силу пункта 2 статьи 160 ГК РФ использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Порядок заключения договоров со смежной сетевой организацией регулируется Правилами технологического присоединения. Действующие Правила технологического присоединения не предусматривают использование факсимильного воспроизведения подписи, следовательно, заключение договора с ОАО «РЖД» на указанных условиях, противоречит законодательству РФ.

На основании вышеизложенного АО «РЭС» полагает, что действия ОАО «РЖД»

являются прямым нарушением пункта 1 ст. 26 Федерального закона «Об электроэнергетике», пп. 9-10, 30, 30.5, 41 Правил технологического присоединения.

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 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 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.

ОАО «РЖД» злоупотребляет своим доминирующим положением путем навязывания АО «РЭС» прямо не предусмотренных действующими нормативно-правовыми актами условий.

Указанными действиями ОАО «РЖД» ущемляются законные интересы АО «РЭС», которому законом предоставлено право на заключение договоров об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства смежной сетевой организации.

На запрос Новосибирского УФАС России Филиал ОАО «РЖД» ТРАНСЭНЕРГО письмом вх. № 741э от 21.02.2017г. сообщило следующее.

В соответствии с п. 30 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 (далее - Правила), утв. постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, в случае если у сетевой организации отсутствует техническая возможность технологического присоединения энергопринимающих устройств, указанных в заявке, технологическое присоединение осуществляется по индивидуальному проекту в порядке, установленном Правилами.

Согласно п. 30.5 Правил в случае, если в целях осуществления технологического присоединения объектов заявителя по индивидуальному проекту необходимо осуществить технологическое присоединение сетевой организации (к электрическим сетям которой непосредственно планируется присоединение заявителя) к сетям вышестоящей сетевой организации, плата за технологическое присоединение такого заявителя по индивидуальному проекту утверждается уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов при условии наличия утвержденной в установленном порядке платы за технологическое присоединение сетевой организации к электрическим сетям вышестоящей сетевой организации.

Нормой п. 28 Правил установлены критерии наличия технической возможности технологического присоединения.

Положением п. 29 Правил определено, что в случае несоблюдения любого из указанных в п. 28 Правил критериев считается, что техническая возможность технологического присоединения отсутствует.

Актом разграничения границ балансовой принадлежности между ОАО «РЖД» и АО «РЭС» от 12 мая 2016 № АРБП-54-Мошково-09/16 максимальная мощность, разрешенная к пропуску на тяговую подстанцию Мошково, установлена в размере 6,893 МВт.

Однако, согласно почасовым замерам по тяговой подстанции Мошково, фактическая наибольшая мощность, пропускаемая через тяговую подстанцию, составила 3,74 МВт.

Таким образом, величина свободной мощности на тяговой подстанции Мошково для подключения энергопринимающих устройств составляет 3,153 МВт (6,893 МВт - 3,74 МВт), что свидетельствует о том, что у ОАО «РЖД» имеется техническая возможность технологического присоединения дополнительных 500 кВт для АО «РЭС».

Единственный допустимый документ, который мог бы подтверждать отсутствие у ОАО «РЖД» технической возможности технологического присоединения согласно п. 31 Правил, а именно заключение органов Ростехнадзора России, со стороны АО «РЭС» не представлен.

Таким образом, у ОАО «РЖД» отсутствует ограничение на максимальную мощность по ТПС Мошково, сохраняются условия электроснабжения и не требуется реконструкция ТПС Мошково либо строительство нового объекта электросетевого хозяйства, следовательно, технологическое присоединение существующей ЛЭП АО «РЭС» (увеличение максимальной мощности) не должно было осуществляться по индивидуальному проекту.

В соответствии со статьи 23.2 Федерального закона от 26 марта 2003 № 35 «Об электроэнергетике» плата за технологическое присоединение определяется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации или уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, в том числе посредством применения стандартизированных тарифных ставок.

Согласно пункту 87 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2011 г. № 1178, уполномоченные органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации на очередной календарный год устанавливают плату за технологическое присоединение к электрическим сетям, не отнесенным к единой национальной (общероссийской) электрической сети (за исключением платы по индивидуальному проекту), в виде стандартизированных тарифных ставок.

Аналогичная норма содержится и в пункте 7 Методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам России от 11

сентября 2012 г. № 209-э/1 (далее - Методические указания).

Согласно разъяснениям Федеральной службы по тарифам России от 13 марта 2013 г. № ЕП-2321/12 плата за технологическое присоединение к электрическим сетям на уровне напряжения ниже 35 кВ и мощности менее 8900 кВт по индивидуальному проекту устанавливается в случаях отсутствия технической возможности технологического присоединения. В случае утверждения стандартизированных тарифных ставок при наличии технической возможности технологического присоединения плата за технологическое присоединение по индивидуальному проекту не устанавливается.

Более того, в соответствии с пунктами 13, 23, 31 Методических указаний стандартизированная тарифная ставка С1 - это стоимость мероприятий, перечисленных в пункте 16 (за исключением подпунктов «б» и «в») Методических указаний для заявителей, присоединяющихся к электрическим сетям с соответствующей максимальной мощностью и уровнем напряжения; плата за технологическое присоединение по индивидуальному проекту определяется как сумма размера данной ставки и расходов на строительство объектов электросетевого хозяйства от существующих объектов электросетевого хозяйства до присоединяемых энергопринимающих устройств потребителей (далее - расходы на «последнюю милю»).

Согласно разъяснениям Федеральной службы по тарифам, изложенных в письме от 20 января 2016 № ЕП-296/12, в случае увеличения ранее присоединенной максимальной мощности нижестоящей сетевой организации расходы на строительство объектов электросетевого хозяйства от существующих объектов электросетевого хозяйства до присоединяемых энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики отсутствуют, так как технологическое присоединение нижестоящей сетевой организации уже существует, то есть необходимо увеличение по уже существующей точке присоединения. В данном случае нижестоящая сетевая организация АО «РЭС» оплачивает вышестоящей сетевой организации (ОАО «РЖД») расходы по мероприятиям, указанным в пункте 16 Методических указаний (кроме подпунктов «б» и «в», то есть только стандартизированную тарифную ставку С1).

Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области от 30 декабря 2014 № 514-ТП установлена плата за технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «РЖД» на территории Новосибирской области, в том числе в виде стандартизированной тарифной ставки С1, применяемой при наличии технической возможности технологического подключения.

Таким образом, утверждение платы по индивидуальному проекту в рассматриваемом случае не требовалось. В предложенном АО «РЭС» проекте договора ОАО «РЖД» обосновано рассчитана плата в соответствии с утвержденной стандартизированной ставкой.

Запрет на использование факсимиле в рамках процесса подписания и (или) исполнения договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям его сторонами в положениях Правил отсутствует.

Кроме того, нормой пункта 2 статьи 160 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что использование при совершении сделок

факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Пунктом 7.3. проекта договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «РЖД» допускается использование факсимиле (факсимильное воспроизведение подписи) при оформлении настоящего договора, дополнительных соглашений к нему, актов, ведении деловой переписки, информационных письмах, справках, извещениях, заверенных копиях документов. При этом на данных документах Стороны признают одинаковую юридическую силу собственноручной подписи и факсимильной подписи уполномоченного лица.

Действия ОАО «РЖД» по включению данного положения в проект договора не противоречат вышеуказанной норме гражданского законодательства Российской Федерации и направлено на принятие соглашения сторон по данному вопросу.

В случае отсутствия согласия АО «РЭС» с указанным положением проекта договора ОАО «РЖД» не возражает против исключения данного условия из договора.

Новосибирским УФАС России установлены следующие обстоятельства.

В силу части 1 статьи 26 Федерального закона № 35-ФЗ от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям осуществляется в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Указанный порядок регламентирует процедуру такого присоединения, предусматривает существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, а также требования к выдаче индивидуальных технических условий для присоединения к электрическим сетям. Любые юридические и физические лица имеют право на технологическое присоединение своих энергопринимающих устройств (энергетических установок) к электрическим сетям при наличии технической возможности для этого и соблюдении ими установленных правил такого присоединения.

Порядок технологического присоединения (в том числе к сетям смежной сетевой организации) регулируется Правилами 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 (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, далее – Правила № 861).

В соответствии с п. 41 Правил № 861 технологического присоединения сетевая организация обязана подать заявку на технологическое присоединение к сетям смежной сетевой организации в случаях, если:

максимальная мощность энергопринимающих устройств потребителей, присоединенных к ее сетям, превышает значения максимальной мощности,

согласованной сетевой организацией и смежной сетевой организацией в акте о разграничении балансовой принадлежности электрических сетей данных сетевых организаций;

сумма максимальных мощностей энергопринимающих устройств потребителей, присоединенных к ее сетям, и объем максимальных мощностей присоединяемых объектов, указанный в заключенных договорах на технологическое присоединение к ее сетевым объектам, превышает объем максимальной мощности, согласованной сетевой организацией и смежной сетевой организацией в акте о разграничении балансовой принадлежности электрических сетей данных сетевых организаций, при условии, что полное использование потребляемой (генерирующей) мощности всех ранее присоединенных, вновь присоединяемых энергопринимающих устройств заявителя (с учетом ранее выданных технических условий, срок действия которых не истек) может привести к загрузке объектов электросетевого хозяйства с превышением значений, определенных техническими регламентами или иными обязательными требованиями.

В соответствии с п. 43 Правил технологического присоединения, сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении договора.

АО «РЭС» подало в ОАО «РЖД» через «Желдорэнерго» филиал ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» заявку № РЭС-01/332 от 21.01.2015г. на технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «РЖД».

АО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» в адрес АО «РЭС» письмом от 17.04.2015г. № 2401и-ЖДЭ направлена оферта Договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям № 10636-04-15/Заб-Сиб с техническими условиями, являющимися неотъемлемой частью договора.

В соответствии с Договором № 10636-04-15/Заб-Сиб и техническими условиями к нему, технологическое присоединение осуществляется к электрическим сетям филиала ОАО «РЖД» структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры.

Согласно условиям Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб ОАО «РЖД» от имени, и за счет которого выступает ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» - филиал «Желдорэнерго», принимает на себя обязательства по осуществлению технологического присоединения энергопринимающего устройства ВЛ-10 кВ (ф-4-10кВ от ТПС Мошково) АО «РЭС», расположенного по адресу: Новосибирская область, Мошковский район.

АО «РЭС» был подписан проект Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб с протоколом разногласий. АО «РЭС» предлагало внести изменения в п.7.3 Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб, а также п.п. 2, 11. ТУ к Договору. В ответ на протокол разногласий ОАО «РЖД» направило протокол согласования разногласий.

Пунктом 3.1. Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб определена плата за технологическое присоединение в размере 46 020,00 рублей на основании приказа Департамента по тарифам Новосибирской области «Об установлении платы за технологическое присоединение к электрическим сетям Акционерного

общества «Российские железные дороги» на территории Новосибирской области на 2014 № 514-ТП от 30.12.2014.

В соответствии с пунктом 4 статьи 23.1 Федерального закона № 35-ФЗ, государственному регулированию подлежат плата за технологическое присоединение к единой национальной (общероссийской) электрической сети, к электрическим сетям территориальных сетевых организаций и (или) стандартизированные тарифные ставки, определяющие ее величину.

Правительство Российской Федерации или уполномоченный федеральный орган исполнительной власти в области регулирования тарифов устанавливает порядок определения размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям, включая набор стандартизированных тарифных ставок для определения такой платы, и порядок определения тарифов на услуги по передаче электрической энергии, в том числе критериев дифференциации и (или) особенностей ценообразования для отдельных категорий потребителей электрической энергии (пункт 2 статьи 24 Федерального закона № 35-ФЗ).

ОАО «РЖД» от имени, и за счет которого выступает ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» - филиал «Желдорэнерго», рассчитало плату по Договору № 10636-04-15/Заб-Сиб за технологическое присоединение на основании стандартизированных тарифных ставок, установленных приказом департамента.

Однако пункт 30 Правил № 861 указывает на то, что в случае если у сетевой организации отсутствует техническая возможность технологического присоединения энергопринимающих устройств, указанных в заявке, технологическое присоединение осуществляется по индивидуальному проекту в порядке, установленном настоящими Правилами, с учетом особенностей, установленных настоящим разделом.

Согласно пункту 28 Правил № 861 отсутствием технической возможности технологического присоединения является, в том числе, наличие ограничений на максимальную мощность в объектах электросетевого хозяйства, к которым надлежит произвести технологическое присоединение.

Пунктом 30.5 Правил № 861 установлено, что в случае, если в целях осуществления технологического присоединения объектов заявителя по индивидуальному проекту необходимо осуществить технологическое присоединение сетевой организации (к электрическим сетям которой непосредственно планируется присоединение заявителя) к сетям вышестоящей сетевой организации, плата за технологическое присоединение такого заявителя по индивидуальному проекту утверждается уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов при условии наличия утвержденной в установленном порядке платы за технологическое присоединение сетевой организации к электрическим сетям вышестоящей сетевой организации.

Из представленных АО «РЭС» в составе заявки документов ОАО «РЖД» в лице ООО «Энергопромсбыт» - филиал «Желдорэнерго» имело возможность усмотреть, что в данном случае технологическое присоединение должно осуществляться по индивидуальному проекту, однако установило плату на основании стандартизированных тарифных ставок.

ОАО «РЖД» как и АО «РЭС» являются специализированными участниками рынка энергоснабжения, что свидетельствует об обращении нижестоящей сетевой организации АО «РЭС» к вышестоящей сетевой организации ОАО «РЖД» и исключает возможность определения статуса АО «РЭС» как обычного заявителя в понимании пункта 30.5 Правил технологического присоединения, обратившегося с заявлением о подключении своего объекта к энергопотреблению.

Вышеуказанная позиция подтверждается судебной практикой, в частности Постановлением Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11040 по делу № А45-479/2015 и Постановлением Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11021 по делу № А45-143/2015.

В данном случае законодатель наличие оснований для установления платы за технологическое присоединение ставит в зависимость от отсутствия технической возможности технологического присоединения у нижестоящей, а не у вышестоящей сетевой организации.

По поводу доводов заявителя о противоречии действующему законодательству возможности использования факсимильного воспроизведения подписи при оформлении Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб необходимо отметить следующее.

Согласно пункту 7.3. Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб стороны допускают использование факсимиле при оформлении настоящего договора, дополнительных соглашений к нему, актов, ведения деловой переписки, информационных письмах, справках, извещениях, заверенных копиях документов.

Прямой запрет на использование факсимиле при оформлении договорных отношений в сфере технологического присоединения в Правилах 861 отсутствует.

В силу пункта 2 статьи 160 ГК РФ использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Таким образом, данный вопрос подлежит разрешению в гражданско-правовом порядке.

Решение вопросов, касающихся оформления договора, в соответствии со ст. 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», не относится к компетенции антимонопольного органа.

Исходя из представленных АО «РЭС» документов, факт навязывания со стороны ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» невыгодного условия договора технологического присоединения в части установления платы за технологическое присоединение не установлен, так как заявитель не направил письменных возражений по данному факту в адрес ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» при получении договора №10636-04-15/Заб-Сиб. В связи с этим признаки нарушения, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в данном случае отсутствуют.

Вместе с тем, пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 27.06.2006 г., запрещаются действия (бездействие)

занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Постановлением ФЭК РФ от 24.12.2003 № 108-э/16 «О включении (исключении) организаций в (из) Реестр(а) субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе» ОАО «РЖД» включено в раздел 1 «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» Реестра субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77.1.15.

В соответствии с Аналитическим отчетом ОТиФР Новосибирского УФАС России, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах электрических сетей ОАО «РЖД» на территории Новосибирской области, на основании ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» № 135-ФЗ.

Услуги по технологическому присоединению к электрическим сетям осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителей, являясь обязательной составляющей частью единого процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии.

Таким образом, в действиях ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» по установлению платы, рассчитанной на основании стандартизированных тарифных ставок, а не по индивидуальному проекту, присутствуют признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

В связи с указанными обстоятельствами Приказом Новосибирского УФАС России № 34 от 28.02.2017г. в отношении ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» было возбуждено дело № 02-01-04-10-17.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России в рамках рассмотрения дела АО «РЭС» и ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» поддержали вышеуказанные доводы сторон в полном объеме. АО «РЭС» представило ходатайство о выдаче ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» предписания об изменении условий договора № 10636-04-15/Заб-Сиб об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «РЖД» (ТПС 110 кВ Мошково) ЛЭП-10 кВ ф. № 4, ЛЭП-10 кВ ф. № 5, в соответствии с которым заявитель просит изменить условие об установлении платы за технологическое присоединение на основании стандартизированных ставок (п. 3.1 Договора) на условие, предусматривающее установление платы за технологическое присоединение на основании индивидуального проекта, а так же исключить условие об использовании факсимиле (п. 7.3. Договора).

Изучив материалы дела и представленное ходатайство АО «РЭС» в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о

нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

По поводу доводов АО «РЭС», касающихся навязывания ответчиком использования факсимильного воспроизведения подписи при оформлении Договора № 10636-04-15/Заб-Сиб, необходимо отметить следующее.

Данный вопрос не является предметом рассмотрения данного дела, поскольку дело № 02-01-04-10-17 от 28.02.2017г. возбуждено по признакам нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», выразившегося в установлении платы, рассчитанной на основании стандартизированных тарифных ставок, а не по индивидуальному проекту.

При этом Комиссия отмечает, что прямой запрет на использование факсимиле при оформлении договорных отношений в сфере технологического присоединения в Правилах 861 отсутствует.

В силу пункта 2 статьи 160 ГК РФ использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Таким образом, данный вопрос подлежит разрешению в гражданско-правовом порядке.

Решение вопросов, касающихся оформления договора, в соответствии со ст. 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», не относится к компетенции антимонопольного органа. В связи с этим, в данной части ходатайство заявителя не подлежит удовлетворению.

Порядок технологического присоединения (в том числе к сетям смежной сетевой организации) установлен Правилами 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 (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, далее – Правила № 861).

Пунктом 41 Правил № 861 предусмотрены случаи, когда нижестоящая сетевая организация обязана обратиться в вышестоящую сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение ей принадлежащих уже присоединенных объектов электросетевого хозяйства:

1) максимальная мощность энергопринимающих устройств потребителей, присоединенных к ее сетям, превышает значения максимальной мощности, согласованной сетевой организацией и смежной сетевой организацией в акте о разграничении балансовой принадлежности электрических сетей данных сетевых организаций;

2) сумма максимальных мощностей энергопринимающих устройств потребителей, присоединенных к ее сетям, и объем максимальных мощностей присоединяемых объектов, указанный в заключенных договорах на технологическое присоединение к ее сетевым объектам, превышает объем максимальной мощности, согласованный сетевой организацией и смежной сетевой организацией в акте о

разграничении балансовой принадлежности электрических сетей данных сетевых организаций, при условии, что полное использование потребляемой (генерирующей) мощности всех ранее присоединенных, вновь присоединяемых энергопринимающих устройств заявителя (с учетом ранее выданных технических условий, срок действия которых не истек) может привести к загрузке объектов электросетевого хозяйства с превышением значений, определенных техническими регламентами или иными обязательными требованиями;

3) для обеспечения присоединения объектов заявителя установлена необходимость усиления электрической сети смежных сетевых организаций и (или) установки нового оборудования на принадлежащих таким лицам энергопринимающих устройствах и (или) генерирующих объектах.

Из буквального содержания первых двух оснований для обращения нижестоящей сетевой организации в вышестоящую сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение прямо следует, что в данных случаях у нижестоящей сетевой организации уже имеется либо возникает (на основании заключенных договоров) фактическое превышение значения максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителей, присоединенных к ее сетям, над значением максимальной мощности, согласованной с вышестоящей (смежной) сетевой организацией в акте о разграничении балансовой принадлежности электрических сетей данных сетевых организаций.

В силу пункта 2 Правил № 861, максимальная мощность – это наибольшая величина мощности, определенная к одномоментному использованию энергопринимающими устройствами (объектами электросетевого хозяйства) в соответствии с документами о технологическом присоединении и обусловленная составом энергопринимающего оборудования (объектов электросетевого хозяйства) и технологическим процессом потребителя, в пределах которой сетевая организация принимает на себя обязательства обеспечить передачу электрической энергии, исчисляемая в мегаваттах.

В соответствии с пунктом 34 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, по договору между смежными сетевыми организациями одна сторона договора обязуется предоставлять другой стороне услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании объектов электросетевого хозяйства, а другая сторона обязуется оплачивать эти услуги и (или) осуществлять встречное предоставление услуг по передаче электрической энергии. Услуга предоставляется в пределах величины максимальной мощности в точках поставки, соответствующих точкам присоединения объектов электросетевого хозяйства одной сетевой организации к объектам другой сетевой организации. Потребитель услуг, предоставляемых по такому договору, определяется в соответствии с пунктом 41 настоящих Правил.

В силу положений пункта 38 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг величина максимальной мощности, в пределах которой соответствующая сторона обязуется обеспечивать передачу электрической энергии в соответствующей точке поставки, является существенным условием договора оказания услуг по передаче электрической энергии, заключаемого между сетевыми организациями.

Согласно пункту 13.1 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг величина максимальной мощности определяется в процессе технологического присоединения и указывается в документах о технологическом присоединении.

В соответствии с пунктом 43 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, при присоединении к электрической сети, в том числе опосредованном, и заключении договора за любым потребителем услуг закрепляется право на получение электрической энергии в любой период времени действия договора в пределах максимальной мощности, определенной договором, качество и параметры которой должны соответствовать требованиям технических регламентов и иным обязательным требованиям, установленным иными нормативными актами.

Таким образом, в документах о технологическом присоединении и договоре об оказании услуг по передаче электрической энергии (включая технологическое присоединение и договоры, заключаемые между сетевыми организациями) в обязательном порядке указывается величина максимальной мощности, в пределах которой оказывается услуга по передаче электрической энергии.

Принимая во внимание вышеизложенное, максимальная мощность - это лимит, превышение значения которого неизбежно вызывает обязанность у нижестоящей сетевой организации обратиться в вышестоящую сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение, и, соответственно, влечет в последующем изменение условий договора на оказание услуг по передаче электрической энергии между сетевыми организациями.

Превышение указанного максимального значения мощности, согласованного между сетевыми организациями в документах о технологическом присоединении и договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, является ограничением на максимальную мощность в объектах электросетевого хозяйства, к которым надлежит произвести технологическое присоединение заявителей нижестоящей сетевой организации, указанного в подпункте «б» пункта 28 Правил № 861, в качестве одного из критериев наличия (отсутствия) технической возможности технологического присоединения.

В данном случае предусмотрена специальная норма - пункт 30.5 Правил № 861, когда в отсутствие технической возможности не только осуществляется присоединение заявителя к сетям нижестоящей сетевой организации по индивидуальному проекту, но и технологическое присоединение нижестоящей сетевой организации к вышестоящей сетевой организации также должно осуществляться по индивидуальному проекту.

Третье из перечисленных в пункте 41 Правил № 861 основание для обращения нижестоящей сетевой организации в вышестоящую сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение, является прямым указанием на случай отсутствия технической возможности технологического присоединения как заявителя к нижестоящей сетевой организации, так и нижестоящей сетевой организации к вышестоящей сетевой организации, предусмотренный подпунктом «в» пункта 28 Правил № 861.

Как указывалось выше, в данном случае ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго»

филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» и АО "РЭС" являются специализированными участниками рынка энергоснабжения, что исключает возможность определения статуса АО «РЭС» как обычного заявителя в понимании п. 30.5 Правил № 861, обратившегося с заявлением о подключении своего объекта к энергопотреблению.

Исходя из представленных сторонами документов и анализа положений Правил № 861, утв. постановлением Правительства РФ от 27.12.2004, Комиссия приходит к выводу, что в данном случае присоединение объектов нижестоящей сетевой организации к объектам вышестоящей сетевой организации должно осуществляться по индивидуальному проекту.

Данные выводы соответствуют сложившейся судебной практике: Постановление Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11021 по делу № А45-143/2015, Постановление Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11040 по делу № А45-479/2015, Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 29.06.2015 № 07АП-4593/2015 по делу № А45-234/2015, Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 02.07.2015 № 07АП-4601/2015 по делу № А45-140/2015.

Из представленных АО «РЭС» в составе заявки № РЭС-01/332 от 21.01.2015г. документов ОАО «РЖД» в лице ООО «Энергопромсбыт» имело возможность усмотреть, что в данном случае имеет место технологическое присоединение по индивидуальному проекту.

У ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» имелась возможность для соблюдения установленных законодательством норм, однако в установленные сроки необходимые меры по соблюдению требований действующего законодательства ответчиком приняты не были.

Таким образом, доводы ответчика о том, что технологическое присоединение не должно осуществляться по индивидуальному проекту (письма вх. №№ 741э от 21.02.2017г., 2791 от 28.03.2017г.), отклоняются антимонопольным органом на основании вышеизложенных положений нормативных актов и установленных обстоятельств рассматриваемого дела.

Таким образом, действия ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» по установлению платы по договору об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, рассчитанной на основании стандартизированных тарифных ставок, а не по индивидуальному проекту, направленному письмом от 17.04.2015 г. № 2401и-ЖДЭ, являются злоупотреблением ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» своим доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах электрических сетей ОАО «РЖД» на территории Новосибирской области и нарушают пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

На заседание комиссии ответчиком представлен Приказ Департамента по тарифам Новосибирской области от 14.03.2017 года № 51-ТП «Об установлении платы за технологическое присоединение к электрическим сетям Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» по индивидуальному проекту».

Учитывая несогласие ответчика с вменяемым нарушением, а так же то, что в настоящее время условие договора об осуществлении технологического присоединения в части платы за технологическое присоединение, рассчитанной по стандартизированной тарифной ставке, ответчиком не изменено, Комиссия приходит к выводу о наличии оснований для выдачи предписания.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 2 статьи 45, статьей 48, частью 1 статьи 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах электрических сетей ОАО «РЖД» на территории Новосибирской области, в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Признать ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем установления в договоре № 10636-04-15/Зап-Сиб, направленном письмом от 17.04.2015г. № 2401и-ЖДЭ, платы, рассчитанной на основании стандартизированных тарифных ставок, а не по индивидуальному проекту.

Выдать ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: установить плату по договору об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям устройств АО «РЭС»: ЛЭП-10 кВ ф. 4, ЛЭП-10 кВ ф. 5 ТПС-110 кВ Мошково, по индивидуальному проекту, и представить копию заключенного договора в Новосибирское УФАС России.

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-04-10-17

19 мая 2017 г.

г. Новосибирск

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

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

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

Казанцева Л.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии.

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции», на основании своего решения от 19 мая 2017 года по делу № 02-01-04-10-17 от 28.02.2017г. о нарушении Открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД») в лице «Желдорэнерго» - филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» (ИНН 7708503727, почтовый и юридический адрес: 107174, Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Открытому акционерному обществу «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД») в лице «Желдорэнерго» - филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» (ИНН 7708503727, почтовый и юридический адрес: 107174, Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) в срок до 14.06.2017 г. прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», а именно: установить плату по договору об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям устройств АО «РЭС»: ЛЭП-10 кВ ф. 4, ЛЭП-10 кВ ф. 5 ТПС-110 кВ Мошково, по индивидуальному проекту, и представить копию заключенного договора в Новосибирское УФАС России.

Об исполнении данного предписания с приложением копий подтверждающих документов ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 16.06.2017 г.