

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-03-10-17

Резолютивная часть решения объявлена 11 апреля 2017 года
Новосибирск

г.

Решение изготовлено в полном объеме 21 апреля 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;

Гамидова Э.Н. – ведущий специалист-эксперт 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 № 243/16 от 17.05.2016),

ответчика: ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» - филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» – <...> (по доверенности № ТЭ-40/Д от 26.01.2017), <...> (по доверенности № НЮ-21/60 от 01.10.2015).

рассмотрев дело № 02-01-**03**-10-17 от 07.02.2017 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-01/4308 от 26.05.2016, 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-01/4308 от 26.05.2016г.

ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» в адрес АО «РЭС» письмом от 19.07.2016г. № 6710и-ЖДЭ направлена оферта Договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям № 3786-07-16/Заб-Сиб (далее - Договор № 3786-07-16/Заб-Сиб) с техническими условиями, являющимися неотъемлемой частью договора.

Однако, проект Договора №3786-07-16/Заб-Сиб противоречит Правилам технологического присоединения по следующим основаниям.

1) Плата за технологическое присоединение, предусмотренная Договором № 3786-07-16/Заб-Сиб, установлена с нарушением порядка, предусмотренного

Правилами технологического присоединения.

Согласно условиям Договора № 3786-07-16/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-1-10кВ от ТПС Буготак) АО «РЭС», расположенного по адресу: Новосибирская область, Тогучинский район, земельные участки с кадастровыми кварталами 54:24:035801, 54:24:035706, 54:24:035901, 54:24:042603, 54:24:040305, 54:24:040306.

Пунктом 3.1. Договора № 3786-07-16/Заб-Сиб определена плата за технологическое присоединение в размере 27 258,00 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 2015 № 487-ТП от 30.12.2015 (далее - приказ департамента № 487-ТП).

Приказом департамента № 487-ТП установлена плата за технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «РЖД» на территории Новосибирской области на 2015 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 № 3786-07-16/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 № 3786-07-16/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 № 3786-07-16/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.

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 (вх. 11094 от 14.12.2016г.) 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.

Между тем, актом разграничения границ балансовой принадлежности между ОАО «РЖД» и АО «РЭС» от 26 марта 2015 года № АРБП-54-Буготак-05115 максимальная мощность, разрешенная к пропуску на тяговую подстанцию ТПС Буготак, установлена в размере 12,724 МВт. Согласно почасовым замерам по тяговой подстанции Буготак, фактическая наибольшая мощность, пропускаемая через подстанцию, составила 7,8 МВт. Величина свободной мощности на тяговой подстанции ТПС Буготак для подключения энергопринимающих устройств составляет 4,924 МВт (12,724 МВт - 7,8 МВт), что свидетельствует о том, что у ОАО «РЖД» имеется техническая возможность технологического присоединения дополнительных 300 кВт для АО «РЭС».

Таким образом, у ОАО «РЖД» при рассмотрении заявки АО «РЭС» отсутствовали

ограничения на максимальную мощность по ТПС Буготак, сохранялись условия электроснабжения или требовалась реконструкция ТПС Буготак, либо строительство нового объекта электросетевого хозяйства, следовательно, технологическое присоединение существующей ЛЭП АО «РЭС» (увеличение максимальной мощности) не должно было осуществляться по индивидуальному проекту.

Согласно разъяснений Федеральной службы по тарифам, изложенных в письме от 20 января 2015 года № 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 по определению размера платы за технологическое при соединении к электрическим сетям, утвержденных приказом ФСТ России 11 сентября 2012 года № 209-э/1, (кроме подпунктов «б» и «в») (стандартизированная тарифная ставка С1).

Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области от 30 декабря 2015 года № 487-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» обоснованно рассчитана плата в соответствии с утвержденной стандартизированной ставкой.

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.

Положением п. 2 ст. 160 Гражданского кодекса РФ 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.

В случае несогласия АО «РЭС» с указанным пунктом 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 «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.

Особенности технологического присоединения объектов электросетевого хозяйства одной сетевой организации к объектам электросетевого хозяйства другой сетевой организации как специальных участников рынка указаны в разделе V Правил № 861 (пп. 41-43).

В соответствии с п. 41 Правил технологического присоединения № 861, 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, 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.

В соответствии с п. 43 Правил технологического присоединения № 861, сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении договора.

АО «РЭС» подало в ОАО «РЖД» через «Желдорэнерго» филиал ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» заявку № РЭС-01/4308 от 26.05.2016г. на технологическое

присоединение к электрическим сетям ОАО «РЖД».

В соответствии с Договором № 3786-07-16/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.

ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» в адрес АО «РЭС» письмом от 19.07.2016г. № 6710и-ЖДЭ был направлен проект Договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям № 3786-07-16/Заб-Сиб с техническими условиями, являющимися неотъемлемой частью договора.

Согласно условиям Договора № 3786-07-16/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-1-10кВ от ТПС Буготак) АО «РЭС», расположенного по адресу: Новосибирская область, Тогучинский район, земельные участки с кадастровыми кварталами 54:24:035801, 54:24:035706, 54:24:035901, 54:24:042603, 54:24:040305, 54:24:040306.

Пунктом 3.1. Договора № 3786-07-16/Заб-Сиб определена плата за технологическое присоединение в размере 27 258,00 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 2015 № 487-ТП от 30.12.2015.

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 № 3786-07-16/Заб-Сиб за технологическое присоединение на основании стандартизированных тарифных ставок, установленных приказом Департамента по тарифам НСО.

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.

Как подтверждено судебной практикой, в частности Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 11 сентября 2015 г. по делу № А45-479/2015 (оставлено без изменений Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 10 декабря 2015 г. по делу № А45-479/2015 (оставлено без изменений Постановлением Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11040 по делу № А45-479/2015)) в случае, если у сетевой организации возник недостаток максимальной мощности (фактическое (или возможное по заключенным договорам) превышение максимальной мощности над значением, согласованным в документах о технологическом присоединении), в силу положений подпункта «б» пункта 28 и пункта 29 Правил № 861, означает отсутствие технической возможности технологического присоединения вследствие ограничений на максимальную мощность в объектах электросетевого хозяйства, к которым надлежит произвести технологическое присоединение, каждого последующего (потенциального) заявителя, обращающегося в нижестоящую сетевую организацию (в данном случае АО «РЭС»).

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.

Антимонопольным органом установлено, что из представленных АО «РЭС» в составе заявки № РЭС-01/4308 от 26.05.2016г. документов ОАО «РЖД» в лице ООО «Энергопромсбыт» имело возможность усмотреть, что в данном случае имеет место технологическое присоединение по индивидуальному проекту.

Обращение нижестоящей сетевой организации - АО "РЭС" за технологическим присоединением в вышестоящую сетевую организацию - ОАО "РЖД" на основании пункта 41 Правил № 861 означает отсутствие у нижестоящей сетевой организации технической возможности технологического присоединения любого (как уже имеющегося, так потенциально возможного) заявителя, следовательно, в силу положений пунктов 30, 30.5 Правил № 861, вышестоящая сетевая организация обязана осуществлять технологическое присоединение нижестоящей сетевой организации только по индивидуальному проекту. ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» как 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.

Данный вывод 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 навязывании ответчиком использования факсимильного воспроизведения подписи при оформлении Договора № 3786-07-16/Заб-Сиб необходимо отметить следующее.

Согласно пункту 7.3. Договора № 3786-07-16/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.

Как следует из ответа Филиала ОАО «РЖД» ТРАНСЭНЕРГО вх. №11094 от 14.12.2016г., в случае несогласия АО «РЭС» с указанным пунктом договора, ОАО «РЖД» не возражает против исключения данного условия из договора.

В соответствии с п. 3 ч. 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 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).

Исходя из представленных АО «РЭС» документов, факт навязывания со стороны ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» невыгодных условий договора технологического присоединения, не подтвержден.

Вместе с тем, в соответствии с п. 10 ч. 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, сделан вывод, что 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 «О защите конкуренции».

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 № 19 от 07.02.2017г. в отношении ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» было возбуждено дело № 02-01-03-10-17.

Комиссия Новосибирского УФАС России в рамках рассмотрения дела установила следующие обстоятельства.

АО «РЭС» на заседании Комиссии 11.04.2017г. , а также письмом вх. № 3295 от 11.04.2017г. дополнительно представлены следующие пояснения.

23.03.2017г. АО «РЭС» получило проект Договора об осуществлении технологического присоединения № 3786-07-16/3-СИБ (далее - проект договора).

Указанный проект договора содержит условие о том, что плата за технологическое присоединение определена на основании приказа Департамента по тарифам Новосибирской области от 21.02.2017г. № 31-ТП (п. 3.1. проекта договора),

Плата за технологическое присоединение энергопринимающих устройств АО «РЭС» максимальной мощностью 600 кВт к электрическим сетям ОАО «РЖД» по

индивидуальному проекту «Технологическое присоединение существующей ВЛ-10 кВ фидера Ф-1-10кВ от тяговой подстанции Буготак» была установлена только в феврале 2017г., то есть после обращения АО «РЭС» в УФАС по НСО с настоящей жалобой.

Однако, ОАО «РЖД» не устранило нарушение антимонопольного законодательства в части навязывания АО «РЭС» условия об использовании факсимильного воспроизведения подписи при оформлении договора, дополнительных соглашений к нему, актов, ведения деловой переписки, информационных письмах и иных документов по договору (п. 3.1. проекта договора).

Включение условия об использовании факсимиле в договор об осуществлении технологического присоединения не соответствует действующему правовому регулированию и необоснованно навязывается ОАО «РЖД».

В силу п. 2 ст. 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, Правила технологического присоединения не предусматривают использование Факсимильного воспроизведения подписи.

Кроме того, действующее налоговое законодательство и законодательство о бухгалтерском учете не предусматривают подписание первичных документов с использованием факсимильной подписи. При использовании факсимильного воспроизведения подписи стороны договора несут налоговые риски.

Таким образом, включение условия об использовании факсимиле в договор об осуществлении технологического присоединения, уже само по себе является незаконным.

На основании вышеизложенного АО «РЭС» полагает, что действия ОАО «РЖД» являются прямым нарушением 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.

Таким образом, ОАО «РЖД» по настоящее время не устранено нарушение антимонопольного законодательства в части включения условия об использовании факсимиле, ОАО «РЖД» продолжает включать незаконное условие в договор и отказывается вносить изменения в условия проекта договора.

Все вышеуказанные обстоятельства, свидетельствуют о наличии в действиях смежной сетевой организации ОАО «РЖД» признаков навязывания невыгодных, прямо не предусмотренных нормативными правовыми актами условий договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям.

ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» на заседании Комиссии 11.04.2017г., а также письмами вх. №№ 3295 от 11.04.2017г., 1624э от 11.04.2017г. дополнительно пояснило следующее.

В соответствии с пунктом 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), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 г. № 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 пункту 30.5 Правил в случае, если в целях осуществления технологического при соединения объектов заявителя по индивидуальному проекту необходимо осуществить технологическое при соединение 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.

Пунктом 28 Правил установлены критерии наличия технической возможности технологического присоединения.

Пунктом 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 26 марта 2015 г. № АРБП-54-Буготак-05/15 максимальная мощность, разрешенная к пропуску на тяговую подстанцию ТПС Буготак, установлена в размере 12,724 МВт.

Однако, согласно почасовым замерам по тяговой подстанции Буготак, фактическая наибольшая мощность, пропускаемая через подстанцию, составила 7,8 МВт.

Таким образом, величина свободной мощности на тяговой подстанции ТПС Буготак для подключения энергопринимающих устройств составляет 4,924 МВт (12,724 МВт - 7,8 МВт), что свидетельствует о том, что у ОАО «РЖД» имеется техническая возможность технологического присоединения дополнительных 300 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» при рассмотрении заявки АО «РЭС» отсутствовали ограничения на максимальную мощность по ТПС Буготак, сохранялись условия электроснабжения и не требовались реконструкция ТПС Буготак, 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 ст. 23.2 ФЗ «Об электроэнергетике» плата за технологическое присоединение определяется в порядке, установленном Правительством РФ или уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, в том числе посредством применения стандартизированных тарифных ставок.

Согласно п. 87 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утв. постановлением Правительства РФ от 29.12.2011г. № 1178, уполномоченные органы исполнительной власти субъектов РФ 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 п. 7 Методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям, утв. приказом Федеральной службы по тарифам России от 11.09.2012г. № 209-э/1 (далее - Методические указания).

В соответствии с п.п. 13, 23, 31 Методических указаний стандартизированная тарифная ставка С1 - это стоимость мероприятий, перечисленных в пункте 16 (за исключением пп. «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, изложенным в письме от 20 января 2015 г. № 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», т.е. только стандартизированную тарифную ставку С1).

Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области от 30 декабря 2015 г. № 487-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» обоснованно рассчитана плата в соответствии с утвержденной стандартизированной ставкой.

В заключении об обстоятельствах дела Комиссия ссылается на судебную практику, а именно на Постановление Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11040 по делу № А45-479/2015 и Постановление Верховного Суда РФ от 06.09.2016 № 304-АД16-11021 по делу № А45-143/2015.

Ссылка на судебную практику при рассмотрении дела недопустима. Решения суда в Российской Федерации не являются источником права. К тому же, вышеуказанные постановления не являются идентичными случаями, имеют иные обстоятельства.

Более того, отсутствует единообразие в применении судами Правил в данной части (решение Арбитражного суда Новосибирской области от 09.04.2015г. по делу № А45-145/2015).

В соответствии с ч. 2 ст. 48.1 ФЗ «О защите конкуренции» заключение об обстоятельствах дела должно содержать доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

В силу статьи 45.1 ФЗ «О защите конкуренции» под доказательствами по делу о

нарушении антимонопольного законодательства понимаются сведения о фактах, которые получены в установленном настоящим Федеральным законом порядке и на основании которых комиссия устанавливает наличие либо отсутствие нарушения антимонопольного законодательства, обоснованность доводов лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для полного и всестороннего рассмотрения дела.

В вышеуказанных нормах ФЗ «О защите конкуренции» отсутствует возможность при принятии заключения об обстоятельствах дела или решения по делу ссылаться на решения судов различных инстанций, поэтому Комиссия обязана руководствоваться только нормами права, изложенными в Законе, а не судебными актами, которые не могут являться доказательствами по делу.

На основании вышеизложенного ОАО «РЖД» полагает, что в его действиях отсутствует нарушение закона и не содержится события правонарушения, предусмотренного пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части несоблюдения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

ОАО «РЖД» на заседании Комиссии 11.04.2017г., а также письмом вх. № 3295 от 11.04.2017г., было заявлено ходатайство об объединении дел № 02-01-03-10-17 от 07.02.2017г. и № 02-01-04-10-17 от 07.03.2017г.

Согласно ч 1 ст. 41.1 антимонопольный орган по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе в порядке, установленном антимонопольным органом, в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дел вправе объединить в одно производство два и более дела о нарушении антимонопольного законодательства, а также выделить в отдельное производство одно или несколько дел.

Комиссией антимонопольного органа ходатайство ответчика об объединении дел отклонено, в связи с отсутствием оснований для объединения дела № 02-01-03-10-17 от 07.02.2017г. и дела № 02-01-04-10-17 от 07.03.2017г. в одно производство.

Рассмотрение данных дел в рамках отдельных производств не препятствует полному, всестороннему и объективному рассмотрению.

Также ОАО «РЖД» на заседании Комиссии 11.04.2017г. было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с направлением запроса в ФАС России о даче разъяснений ситуации, касающейся установления платы по договору об осуществлении технологического присоединения.

Комиссией антимонопольного органа вышеуказанное ходатайство ОАО «РЖД» в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» отклонено, так как в рассматриваемом случае на предмет соответствия антимонопольному законодательству Комиссией оцениваются уже совершенные действия ответчика с учетом конкретных обстоятельств данного технологического присоединения.

Изучив материалы дела в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

По поводу озвученных АО «РЭС» на заседании Комиссии доводов, касающихся

навязывания ответчиком использования факсимильного воспроизведения подписи при оформлении Договора № 3786-07-16/3-СИБ, что не предусмотрено действующим законодательством, необходимо отметить следующее.

Данный вопрос не является предметом рассмотрения рассматриваемого дела, поскольку дело № 02-01-03-10-17 от 07.02.2017г. 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 навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него, заключается в таком поведении доминирующего хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

Так, навязыванием невыгодных контрагенту условий договора, является направление занимающей доминирующее положение организацией договора с невыгодными для контрагента условиями, которые правомерно контрагентом оспариваются, однако данная организация отказывается или уклоняется от согласования и принятия предложений контрагента. Именно настаивание организации, занимающей доминирующее положение, на предложенных ею условиях договора является злоупотреблением доминирующим положением в форме навязывания невыгодных или дискриминационных условий договора.

Подготовка и направление проекта договора, содержащего невыгодные для контрагента условия, не могут быть расценены как навязывание. В соответствии со статьей 445 Гражданского кодекса Российской Федерации, при несогласии с условиями договора сторона, получившая оферту, обязана направить другой стороне протокол разногласий. Для установления факта навязывания необходимы дополнительные доказательства (отказ от принятия разногласий и т.д.).

Указанная позиция подтверждается актами судебной практики (например, Постановление ФАС Поволжского округа от 28.07.2009 г. по делу № А49-379/2009).

Поскольку в данном случае заявитель не предпринял действий к изменению п. 7.3. договора № 3786-07-16/3-СИБ, факт навязывания со стороны ответчика не установлен.

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 нижестоящая сетевая организация к вышестоящей сетевой организации должна присоединяться 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-01/4308 от 26.05.2016г. 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. №№ 3295 от 11.04.2017г., 1624э от 11.04.2017г.), отклоняются антимонопольным органом на основании вышеизложенных положений нормативных актов и установленных обстоятельств рассматриваемого дела.

23.03.2017г. АО «РЭС» получило проект договора об осуществлении технологического присоединения № 3786-07-16/3-СИБ с установлением платы по индивидуальному проекту.

На заседании Комиссии 14.03.2017г. ОАО "РЖД" в лице «Желдорэнерго» филиала ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» подтвердило, что не согласно с позицией АО «РЭС»,

однако направило в адрес заявителя новый договор об осуществлении технологического присоединения № 3786-07-16/З-СИБ с установлением платы по индивидуальному проекту (Приказ Департамента по тарифам НСО № 31-ТП от 21.02.2017г.) во избежание привлечения к ответственности.

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 19.07.2016г. № 6710и-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».

Учитывая несогласие ответчика с вменяемым нарушением, а также принимая во внимание, что в настоящее время договор об осуществлении технологического присоединения не заключен, 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:

1. 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».
2. 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 № 3786-07-16/Зап-Сиб, направленном письмом от 19.07.2016г. № 6710и-ЖДЭ, платы, рассчитанной на основании стандартизированных тарифных ставок, а не по индивидуальному проекту.
3. 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 объекта АО «РЭС»: ВЛ-10 кВ фидера Ф-1-10 кВ от тяговой подстанции Буготак, в соответствии с Приказом Департамента по тарифам НСО от 21.02.2017г. № 31-ТП, и представить копию заключенного договора в Новосибирское УФАС России.

21 апреля 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;

Гамидова Э.Н. – ведущий специалист-эксперт 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 21 апреля 2017 года по делу № 02-01-03-10-17 от 07.02.2017г. 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:

1. 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 25.05.2017 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 объекта АО «РЭС»: ВЛ-10 кВ фидера Ф-1-10 кВ от тяговой подстанции Буготак, в соответствии с Приказом Департамента по тарифам НСО от 21.02.2017г. № 31-ТП, 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 30.05.2017 г.