

РЕШЕНИЕ № 04/54 - 13

29 октября 2013 года
г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе (...),

при участии:

от ОАО «Омскэлектро» - (Х...) (доверенность);

заявителя (М...),

рассмотрев в заседаниях 1, 23, 28 октября 2013 года дело, возбужденное приказом Омского УФАС России от 27 августа 2013 года № 214 по признакам нарушения сетевой организацией ОАО «Омскэлектро» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о конкуренции), выразившегося в ущемлении интересов ИП (М...) путем нарушения установленного «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», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила 861), порядка технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии

УСТАНОВИЛА:

1. Дело № 04/54-13 возбуждено на основании материалов заявления индивидуального предпринимателя (М...) (вх. № 6203 от 27.06.2013, №6210э от 27.06.2013, № 6294 от 01.07.2013) в отношении ОАО «Омскэлектро» (далее – Омскэлектро об уклонении Омскэлектро от выполнения мероприятий по договору № 10355/12 от 26.06.2013 (далее – Договор) об осуществлении технологического присоединения энергопринимающего устройства ИП (М...) (далее – (М...) по адресу: г. Омск, ул. 14-я Линия, 2А (Центр отдыха «Жар-птица»), к электрическим сетям Омскэлектро.

Договор был заключен Омскэлектро с (М...) в результате выполнения Омскэлектро Предупреждения № 04/27-12, выданного УФАС на основании материалов проверки, которой установлено, что (М...) в целях увеличения максимальной мощности ранее присоединенного энергопринимающего устройства по ул. 14-я Линия 2А обратился с заявкой на осуществление технологического присоединения указного объекта в Омскэлектро как к сетевой организации, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка (М...).

Рассмотрев заявку (М...) Омскэлектро, ссылаясь на п.8 Правил 861, отказало (М...) в технологическом присоединении в связи с тем, что на наименьшем расстоянии от границ его участка расположена ТП-4098, принадлежащая Омскому филиалу ОАО «ТГК № 11».

Пунктом 8 Правил 861 установлено, что для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка заявителя.

Поскольку ОАО «ТГК № 11» в лице Омского филиала не отвечает признакам сетевой организации, так как не оказывает услуги по передаче электрической энергии, отказ Омскэлектро в рассмотрении заявки (М...) являлся необоснованным, противоречащим пункту 8 Правил 861 и содержал признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 [Закона](#) о конкуренции, которые были устранены Омскэлектро путем выполнения требований Предупреждения № 04/27-12 – заключением Договора.

Согласно материалам заявления срок действия Договора истек 26.06.2013, мероприятия, предусмотренные техническим условиями № 01-0212/2012 от 26.06.2012г., Омскэлектро не выполнены, в то время как (М...) своевременно произведена оплата услуги Омскэлектро по Договору (платежное поручение №129 от 12.10.2013).

Запрос (М...) от 16.05.2013г. (вх. № 6439 от 17.05.2013г.) о причинах бездействия Омскэлектро по исполнению обязательств по Договору оставлен Омскэлектро без ответа.

2. В представленных пояснениях Омскэлектро указывает, что Договор от 26.06.2012 был подписан и представлен (М...) в Омскэлектро 11.10.2012, и считается заключенным от даты поступления подписанного договора в Омскэлектро – с 12.10.2012, срок исполнения обязательств (1 год) истекает 11.10.2013г. В соответствии с выданными (М...) ТУ технологическое присоединение объекта должно быть выполнено по существующей схеме от ТП-4098 с проверкой КЛ-0,4кВ на пропускную способность с последующей заменой кабеля на большее сечение. Балансодержатель ТП-4098 - СП «Тепловые сети» - структурное подразделение ОАО «ТГК №11» согласовало Омскэлектро присоединяемую мощность в размере 30 кВт. В опосредованном присоединении к ТП-4098 заявленной (М...) мощности 99 кВт ОАО «ТГК № 11» отказано.

Ближайшей точкой присоединения к сетям Омскэлектро по уровню напряжения 0,38 кВ является ТП-4595, находящаяся в 400 м по прямой, а по возможности прохождения кабельной трассы – в 650 м. При такой длине необходимо применить максимальное сечение КЛ-04 кВ 240 кв.мм, потери напряжения при этом составят 5,5%, что не соответствует ГОСТ 13109-97 по обеспечению качества электроэнергии.

В связи с невозможностью обеспечения качества электроснабжения Омскэлектро уведомило (М...) (исх. от 11.06.2013 исх. № 10-08/7357) об аннулировании выданных ему документов - Договора и ТУ, рекомендовав ему обратиться в ближайшую сетевую организацию по уровню напряжения 10кВ – филиал ОАО «МРСК Сибири» -

«Омскэнерго», тем самым уведомив (М...) о расторжении Договора в одностороннем порядке.

3. Технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям осуществляется в порядке, установленном Федеральным законом от 26.03.2003 N35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике), Правилами 861.

В соответствии с абзацем 1 части 1 статьи 26 Закона об электроэнергетике технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии осуществляется на основании договоров об осуществлении технологического присоединения и носит однократный характер.

Согласно статьи 23 Закона об электроэнергетике, договор считается заключенным с даты получения сетевой организацией подписанного заявителем договора, если иное не установлено договором или решением суда, расторжение договора технологического присоединения сетевой организацией Законом об электроэнергетике не предусмотрено. Данную норму содержат и Правила 861 (п.23).

Действия Омскэлектро по отказу от исполнения своих обязательств по Договору, расторжению Договора в одностороннем порядке, прямо не предусмотренные действующим законодательством в сфере электроэнергетики, усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства.

4. В соответствии с подпунктом а) пункта 7 Правил 861 стороны по договору выполняют мероприятия, предусмотренные договором:

- заявитель исполняет указанные обязательства в пределах границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя;

- сетевая организация исполняет указанные обязательства (в том числе в части урегулирования отношений с иными лицами) до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя (п.16.3 Правил 861).

В соответствии с Правилами 861 Сетевая организация Омскэлектро, заключив Договор, обязана выполнить условия, возложенные на нее Договором технологического присоединения и ТУ, в установленный Договором срок.

Согласно пункту 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В рассматриваемой ситуации с (М...) ни Законом об электроэнергетике, ни Правилами 861 не допускается отказ сетевой организации Омскэлектро, в том числе и в одностороннем порядке, от исполнения Договора.

Пункт 15 Договора допускает расторжение Договора по требованию одной из сторон по основаниям, предусмотренным ГК РФ.

Статьей 450 ГК РФ определены основания изменения и расторжения договора.

Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только в установленных частью 2 статьи 450 ГК РФ случаях:

- 1). при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2). в иных случаях, предусмотренных настоящим кодексом, другими законами или договором.

Когда односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным (часть 3 статьи 450 ГК РФ).

Порядок изменения и расторжения договора, установленный статьей 452 ГК РФ, предусматривает заключение соглашения об изменении или расторжении договора в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (часть 1 статьи 452 ГК РФ).

Требование об изменении и расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок.

5. Как следует из материалов проверки по заявлениям (М...), Договор в судебном порядке оспорен Омскэлектро не был.

Срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающего устройства (М...) составляет 1 год со дня заключения Договора.

Договор был подписан (М...) и сдан в Омскэлектро 12.10.2012. Окончанием срока выполнения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающего устройства (М...) является дата 11.10.2013г.

На дату первого заседания Комиссии - 01.10.2013г. срок выполнения мероприятий сетевой организацией Омскэлектро не истек, в связи с этим основания для признания Омскэлектро бездействующим по технологическому присоединению энергопринимающего устройства (М...) отсутствуют.

В процессе рассмотрения дела на первом заседании Комиссии представителями сетевой организации Омскэлектро было заявлено о готовности сетевой организации изменить схему присоединения энергопринимающего устройства (М...), определив источником электроснабжения вывод от опоры № 14 ВЛ-0,4 кВ ТП-4959, и осуществить строительство ВЛ-0,4 кВ от опоры № 14 ВЛ-0,4 кВ ТП-4959 в полном объеме в срок, установленный Договором – 11.10.2013г.

В заседании Комиссии 23.10.2013г. представитель сетевой организации Омскэлектро главный инженер Южного района электрических сетей Омскэлектро

(М...в) уведомил присутствующих в заседании Комиссии о выполнении 17.10.2013г. мероприятий для осуществления технологического присоединения энергопринимающего устройства (М...), предусмотренных Изменениями от 10.10.2013г. в технические условия № ТУ 01-0212/2012, – об окончании строительства ВЛ-0,4 кВ от опоры № 14 ВЛ-0,4 кВ ТП-4959 до границы объекта технологического присоединения энергопринимающего устройства (М...) с точкой присоединения не далее 25 метров от границы объекта (М...).

В заседании Комиссии 28.10.2013г. представители Омскэлектро представили копии документов, подтверждающих выполнение обязательств сетевой организации Омскэлектро:

- копию Изменений от 10.10.2013г. в технические условия № ТУ 01-0212/2012

- копию Акта от 17.10.2013г. о выполнении технических условий № ТУ 01-0212/2012 с изменениями от 10.10.2013г.

Срок фактического присоединения сетевой организацией Омскэлектро энергопринимающего устройства (М...) к электрическим сетям Омскэлектро и включение коммутационного аппарата в положении «включено» теперь ставится в зависимость от срока выполнения (М...) своей части мероприятий технологического присоединения: подключения ВРУ энергопринимающего устройства объекта по ул. 14-я Линия, 2А к ВЛ-0,4 кВ Омскэлектро.

Нормы Правил 861 и условия Договора указывают на то, что обязанность Омскэлектро по выполнению мероприятий технологического присоединения, определенных Договором, регламентированы по сроку выполнения.

Выполнение Омскэлектро мероприятий для осуществления технологического присоединения энергопринимающего устройства (М...) путем создания точки присоединения энергопринимающего устройства (М...), которая располагается не далее 25 метров от границы объекта технологического присоединения (М...) с нарушением срока, установленного договором является нарушением Закона об электроэнергетике, норм Правил 861, ущемляет права и законные интересы ИП (М...).

6. В статье 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), содержится запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, в соответствии с пунктом 3 части 1 указанной статьи запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность на рынке услуг по передаче электрической энергии отнесена к числу сфер деятельности субъектов естественной монополии, в силу указанного Закона ОАО «Омскэлектро» является субъектом естественной монополии на рынке услуг по передаче электрической энергии, в связи с этим деятельность ОАО «Омскэлектро» подпадает также под ограничения Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», действия которого распространяются на отношения, связанные с защитой конкуренции, в

том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности.

По основаниям части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» ОАО «Омскэлектро» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах г.Омска, охваченной присоединенными электрическими сетями ОАО «Омскэлектро».

7. Таким образом, Комиссией Омского УФАС России в процессе рассмотрения дела установлено:

- нарушение сетевой организацией Омскэлектро срока выполнения мероприятий для осуществления технологического присоединения энергопринимающего устройства (М...), установленного Договором № 10355/12 от 26.06.2013г.;

- неисполнение ИП (М...) мероприятий технологического присоединения энергопринимающего устройства (М...) в границах объекта (М...);

- ущемление интересов ИП (М...) в осуществлении предпринимательской деятельности в связи с отложением срока начала эксплуатации реконструированного объекта технологического присоединения по причине нарушения срока выполнения мероприятий Омскэлектро;

- доминирующее положение ОАО «Омскэлектро» на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах г.Омска, охваченной присоединенными электрическими сетями ОАО «Омскэлектро».

Частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 2 статьи 45, пункта 1 части 1 статьи 48, части 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. По основаниям статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», части 5 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», признать ОАО «Омскэлектро» занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической с долей более 50 процентов в границах территории г.Омска, охваченной присоединенными электрическими сетями ОАО «Омскэлектро».

2. Признать ОАО «Омскэлектро» виновным в нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в ущемлении интересов ИП (М...), заключившего договор № 10355/12 от 26.06.2013 об осуществлении технологического присоединения к

электрическим сетям ОАО «Омскэлектро», путем неисполнения, в нарушение требований части 1 статьи 26 пункта Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», пункта 16.3, пункта 18 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2004 № 861, возложенных договором № 10355/12 от 26.06.2013 обязательств в установленный срок.

3. Прекратить рассмотрение дела в отношении сетевой организации ОАО «Омскэлектро» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства. Предписания не выдавать.

4. Материалы дела № 04/54-13 передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» по признакам нарушения статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

(ф.и.о., подпись)

Члены Комиссии

(ф.и.о., подписи)

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