

## РЕШЕНИЕ № 8

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», ОАО «Дальневосточная распределительная сетевая компания», рассмотрев дело № 3-1/161 по признакам нарушения ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по результатам проведения плановой выездной проверки в отношении ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» были выявлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в возложении на заявителей, обратившихся в целях осуществления технологического присоединения принадлежащих им энергопринимающих устройств (далее – заявители), обязанности по внесению платы за осуществление мероприятий по технологическому присоединению дважды – по факту присоединения к сетям ОАО «Дальневосточная распределительная сетевая компания» и к сетям ОАО «Хабаровская Горэлектросеть».

Хабаровским УФАС России приказом от 02.07.2012 № 488 возбуждено дело № 3-1/160 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению дела № 3-1/160.

В ходе рассмотрения материалов дела Комиссией установлено следующее.

Частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение действий (бездействие) занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно положений Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» к сферам деятельности субъектов естественных монополий, относятся, в том числе и услуги по передаче электрической энергии.

Частью 3 статьи 9 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) установлено, что деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии, осуществляемая организацией по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью, а также указанная деятельность собственников или иных законных владельцев объектов электросетевого хозяйства, входящих в состав единой национальной (общероссийской) электрической сети, осуществляется в условиях естественной монополии и регулируется в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) о естественных монополиях,

настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Согласно части 1.1 статьи 23.2 Закона об электроэнергетике деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, осуществляется в условиях естественной монополии и регулируется в соответствии с законодательством о естественных монополиях, настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с пунктом 1.4 «Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии.

В силу положений статей 3, 4 Федерального закона «О естественных монополиях» от 17.08.1995 № 147-ФЗ ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» оказывает услуги в естественно монопольной сфере деятельности, осуществляя деятельность в условиях естественной монополии.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» на рынке услуг по передаче электрической энергии и услуг по технологическому присоединению к электрическим сетям предприятия в географических границах города Хабаровска в зоне расположения электрических сетей хозяйствующих субъектов признано доминирующим.

По результатам проведенной проверки Хабаровским УФАС России установлено, что ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» обращается в ОАО «Дальневосточная распределительная сетевая компания» (далее ОАО «ДРСК») – вышестоящую сетевую организацию - для согласования увеличения присоединяемой мощности, а также для заключения договоров об осуществлении технологического присоединения между ОАО «ДРСК» и ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», действующей в интересах заявителей.

Предметом договоров, заключенных между сетевыми организациями, является обязательство ОАО «ДРСК» осуществить присоединение дополнительной мощности заявителя – ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» для энергоснабжения заявителя, обратившегося в ОАО «Хабаровская Горэлектросеть». Указанные договоры содержат раздел «Плата за технологическое присоединение и порядок расчетов», в соответствии с которым размер платы определяется исходя из стоимости единицы присоединяемой дополнительной мощности согласно соответствующему постановлению Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края.

Впоследствии величина платы за присоединение дополнительной мощности, подлежащей внесению ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» по договору с ОАО «ДРСК», включается ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» в договор на осуществление технологического присоединения, заключаемый ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» с заявителем, обратившимся в ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» в целях осуществления технологического присоединения. При этом за оказание услуги по технологическому присоединению с указанного заявителя также взимается плата за технологическое присоединение к сетям ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», рассчитанная также в соответствии с постановлениями Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края.

При этом согласно пункту 3 «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 27.12.2004 № 861 (далее – Правила № 861, Правила технологического присоединения) сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Исходя из анализа положений Правил № 861, при наличии технической возможности технологического присоединения сетевая организация обязана самостоятельно выполнить мероприятия по технологическому присоединению в отношении юридических лиц, обратившихся в целях присоединения энергопринимающих устройств мощностью свыше 15 кВт, к принадлежащим ей электрическим сетям.

В ходе анализа документов, представленных ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», связанных с рассмотрением заявок и осуществлением мероприятий по технологическому присоединению, Хабаровским УФАС России установлено, что заявители (ИП Зюзин; ООО «ДВ-Ареал»; ИП Доценко; КГУП «Недвижимость»; ООО «ЛКТВ»; ООО «Компания «ДальинтерВосток»; ООО «Техцентр Люкс Дальневосточный»; МДОУ «Детский сад комбинированного вида № 128»; ООО «Оружейный двор»; Местная религиозная организация Церковь Христиан Веры Евангельской «Благодать») обратились в ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» в целях присоединения принадлежащих им энергопринимающих устройств, мощность которых составляет от 95 до 590 кВт, либо в целях увеличения мощности энергопринимающих устройств на величину от 14 до 166 кВт.

Во всех приведенных случаях ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» обращалось в ОАО «ДРСК» с заявкой на осуществление технологического присоединения объекта заявителя; после чего между ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» и ОАО «ДРСК» заключались договоры на технологическое присоединение (включающие условие оплаты за технологическое присоединение согласно постановления Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края, устанавливающего соответствующую плату для ОАО «ДРСК») с дальнейшим заключением договора между ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» и заявителем, содержащим условия о внесении заявителем оплаты за технологическое

присоединение к сетям ОАО «ДРСК» и ОАО «Хабаровская Горэлектросеть».

Указанное выше ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» и ОАО «ДРСК» поясняют наличием заключенного в 2009 году «Соглашения о взаимодействии ОАО «ДРСК» и ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» при осуществлении технологического присоединении энергопринимающих устройств (в режиме «одного окна»)» (далее Соглашение). Соглашение определяет порядок взаимодействия смежных сетевых компаний ОАО «ДРСК» и ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» при осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителей различного уровня напряжения и объема присоединяемой мощности в установленном порядке на территории г. Хабаровска к электрическим сетям ОАО «Хабаровская Горэлектросеть».

Пунктом 2.7 Соглашения установлена процедура технологического присоединения, обязательным этапом которой является обращение ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» в ОАО «ДРСК» для согласования подключения энергопринимающих устройств заявителя, подавшего заявку на технологическое присоединение в ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» (подпункт б) пункта 2.7 Соглашения); заключение в случае необходимости договора технологического присоединения между ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» и ОАО «ДРСК» на присоединение объема мощности, указанной в заявке заявителя, планирующего осуществить технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» (подпункт в) пункта 2.7 Соглашения); исполнение сторонами заключенных договоров мероприятий, предусмотренных договорами технологического присоединения, со стороны заявителя и со стороны сетевых организаций ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» и ОАО «ДРСК» (подпункт д) пункта 2.7 Соглашения).

Разделом III правил № 861 определены критерии наличия (отсутствия) технической возможности технологического присоединения и особенности осуществления технологического присоединения по индивидуальному проекту.

В соответствии с пунктом 28 Правил № 861, критериями наличия технической возможности технологического присоединения являются:

а) сохранение условий электроснабжения (установленной категории надежности электроснабжения и сохранения качества электроэнергии) для прочих потребителей, энергопринимающие установки которых на момент подачи заявки заявителя присоединены к электрическим сетям сетевой организации или смежных сетевых организаций;

б) отсутствие ограничений на присоединяемую мощность в объектах электросетевого хозяйства, к которым надлежит произвести технологическое присоединение;

в) отсутствие необходимости реконструкции или расширения (сооружения новых) объектов электросетевого хозяйства смежных сетевых организаций либо строительства генерирующих объектов для удовлетворения потребности заявителя.

Согласно пункту 29 Правил № 861, в случае несоблюдения любого из указанных в пункте 28 настоящих Правил критериев считается, что техническая возможность

технологического присоединения отсутствует.

Включение объектов электросетевого хозяйства (за исключением объектов заявителей, указанных в пункте 13 настоящих Правил) в инвестиционные программы субъектов естественных монополий в соответствии с законодательством Российской Федерации означает наличие технической возможности технологического присоединения и является основанием для заключения договора независимо от соответствия критериям, указанным в подпунктах «а» - «в» пункта 28 настоящих Правил.

В силу пункта 30 Правил № 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 настоящими Правилами, с учетом особенностей, установленных настоящим разделом.

В соответствии с пунктом 30.5 Правил № 861, в случае если для осуществления технологического присоединения энергопринимающего устройства заявителя по индивидуальному проекту сетевой организации необходимо осуществление строительства (реконструкции) объекта электросетевого хозяйства, не включенного в инвестиционные программы на очередной период регулирования, и при этом сетевой организации необходимо подать заявку на осуществление технологического присоединения в вышестоящую сетевую организацию, срок направления сетевой организацией заявителю проекта договора, индивидуальных технических условий, являющихся неотъемлемым приложением к договору, и расчета платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту продлевается на срок, установленный для заключения договора с вышестоящей сетевой организацией, и на срок расчета уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту, определяемой для вышестоящей сетевой организации в отношении объектов указанного заявителя.

При этом уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов при расчете платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту в составе указанной платы учитывается размер платы за технологическое присоединение, утвержденный (рассчитанный) для присоединения сетевой организации к вышестоящей сетевой организации в целях присоединения указанного заявителя в запрошенных им объемах.

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.

Таким образом, Правилами № 861 предусмотрены случаи, при которых сетевая организация обращается к вышестоящей сетевой организации в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств обратившегося к ней заявителя.

Непременным условием для такого обращения является наличие необходимости осуществления строительства (реконструкции) объекта электросетевого хозяйства, не включенного в инвестиционные программы на очередной период регулирования, и необходимости осуществления технологического присоединения энергопринимающего устройства заявителя по индивидуальному проекту.

Однако, как следует из представленных ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» Хабаровскому УФАС России документов и сведений, а также не отрицается ОАО «ДРСК», технологическое присоединение заявителей к электрическим сетям ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» осуществлялось в обычном порядке, без осуществления технологического присоединения по индивидуальному проекту.

Кроме того, как следует из представленных ОАО «ДРСК» документов и сведений, в соответствующие инвестиционные программы включены почти все центры питания, к которым осуществлялось технологическое присоединение сетей ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителей - ПС «Тепличный комбинат», ПС «АК», ПС «СМР», ПС «Интурист», ПС «Городская», из чего следует, что в отношении заявителей, технологическое присоединение которых требует присоединения к указанным подстанциям, существует возможность технологического присоединения. В отношении иных центров питания (ПС «Эмальзавод», ПС «МЖК»), к которым впоследствии осуществлено технологическое присоединение сетей ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» в целях технологического присоединения соответствующих заявителей, указанное присоединение также производилось без индивидуального проекта.

Кроме того, Комиссией установлено следующее.

Между ОАО «ДРСК» (Заказчик) и ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» (Исполнитель) заключен договор № 2088/ХЭС оказания услуг о передаче электрической энергии (мощности) от 16.11.2009.

Пунктом 2.5.1 указанного договора предусмотрено, что в отношении каждой точки приема и отпуска электрической энергии должна иметься информация Актов разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон (приложения № 1 и № 2 к договору) в том числе:

- точки присоединения к электрическим сетям исполнителя энергопринимающих устройств всех владельцев энергооборудования, непосредственно (опосредованно) технологически присоединенных к электрическим сетям Исполнителя;

- границы эксплуатационной ответственности между Исполнителем и иными владельцами энергооборудования, непосредственно (опосредованно) технологически присоединенных к электрическим сетям Исполнителя;

- величина максимальной мощности энергопринимающих устройств,

присоединенных к электрической сети Исполнителя, с распределением указанной величины по каждой точке приема и отпуска.

Пунктом 41 раздела V Правил № 861 предусмотрено, что 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 заявленной мощности 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.

Пунктом 43 Правил № 861 установлено, что каждая сетевая организация обязана уведомлять вышестоящую смежную сетевую организацию:

об объеме присоединенной (максимальной) мощности к своим сетевым объектам на 1-е число месяца, следующего за кварталом (срок представления указанных сведений составляет 10 рабочих дней с 1-го числа месяца, следующего за кварталом);

о суммарной максимальной мощности за прошедший квартал, указанной в полученных от заявителей заявках на технологические присоединения к ее сетевым объектам и заключенных договорах на технологическое присоединение за прошедший квартал (срок представления указанных сведений составляет 20 рабочих дней с 1-го числа месяца, следующего за кварталом);

об указанных данных, полученных от других смежных организаций, с указанием их центра питания (срок представления указанных сведений составляет 20 дней с даты поступления данных от смежных организаций).

В ходе рассмотрения дела № 3-1/160 Хабаровским УФАС России у ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» и ОАО «ДРСК» запрошены копии всех Актов разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон (далее Акты), составленных ОАО «ДРСК» и ОАО «Хабаровская Горэлектросеть».

По результатам анализа представленных Актов, Хабаровским УФАС России установлено, что указанные акты не содержат сведений о величинах

максимальной мощности.

Указанный вывод также не отрицается ОАО «ДРСК» и ОАО «Хабаровская Горэлектросеть».

По мнению названных сетевых организаций, факт заключения Соглашения обязывает ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» согласовывать каждую заявку с ОАО «ДРСК»; в связи с заключением Соглашения у ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» отпала необходимость в направлении предусмотренного пунктом 43 Правил № 861 ежемесячного уведомления вышестоящей смежной сетевой организации (ОАО «ДРСК») об объеме присоединенной (максимальной) мощности к своим сетевым объектам и о суммарной максимальной мощности за прошедший квартал.

В ходе рассмотрения дела Комиссия также установила, что ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» не соблюдается обязанность, установленная пунктом 43 Правил № 861.

Однако, по мнению Комиссии, наличие указанного выше Соглашения не освобождает сетевые организации от обязанности по составлению Актов, содержащих значения максимальной мощности энергопринимающих устройств, присоединенных к электрической сети ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», предусмотренных Правилами № 861.

Кроме того, Комиссией по результатам рассмотрения материалов дела установлено, что документы по рассмотрению заявок вышеназванных заявителей не содержат каких-либо сведений, свидетельствующих о наличии ситуаций, отвечающих требованиям пункта 41 Правил № 861.

Вместе с тем, Правилами № 861 только в пункте 41 указаны случаи, при которых сетевая организация обязана подать заявку на технологическое присоединение к сетям смежной сетевой организации, и наступление таких случаев увязано исключительно с наличием факта превышения максимальной мощности, согласованной сетевой организацией и смежной сетевой организацией в соответствующем Акте.

В свою очередь, сведения об актуальных и объективных значениях соответствующих величин максимальной мощности могут быть получены путем соблюдения сетевой организацией (в данном случае ОАО «Хабаровская Горэлектросеть») обязанностей, установленных пунктом 43 Правил № 861.

Следовательно, при отсутствии в Актах соответствующей величины максимальной мощности, согласованной сетевой организацией и смежной сетевой организацией, у ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» отсутствовали основания для обращения в ОАО «ДРСК» с соответствующей заявкой на технологическое присоединение к сетям ОАО «ДРСК».

Кроме того, Комиссия отмечает следующее.

Исходя из анализа положений Правил № 861, при наличии технической возможности технологического присоединения сетевая организация обязана самостоятельно выполнить мероприятия по технологическому присоединению в отношении юридических лиц, обратившихся в целях присоединения

энергопринимающих устройств мощностью свыше 15 кВт, к принадлежащим ей электрическим сетям.

В ходе анализа документов, представленных ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», связанных с рассмотрением заявок и осуществлением мероприятий по технологическому присоединению заявителей, указанных выше, Комиссией установлено следующее: заявители (ИП Зюзин; ООО «ДВ-Ареал»; ИП Доценко; КГУП «Недвижимость»; ООО «ЛКТВ»; ООО «Компания «ДальИнтерВосток»; ООО «Техцентр Люкс Дальневосточный»; МДОУ «Детский сад комбинированного вида № 128»; ООО «Оружейный двор»; Местная религиозная организация Церковь Христиан Веры Евангельской «Благодать») обратились в ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» в целях присоединения принадлежащих им энергопринимающих устройств, мощность которых составляет от 95 до 590 кВт, либо в целях увеличения мощности энергопринимающих устройств на величину от 14 до 166 кВт.

В частности, в интересах ИП Зюзина был заключен договор № 1079/ХЭС от 30.05.2011, ООО «ДВ-Ареал» - договор №1071/ХЭС от 30.05.2011; ИП Доценко – договор № 872/ХЭС от 30.05.2011; КГУП «Недвижимость» - договор № 1122/ХЭС от 31.05.2011; ООО «ЛКТВ» - договор № 1177/ХЭС от 10.06.2011; ООО «Компания ДальИнтерВосток» - договор № 1964/ХЭС от 13.09.2011; ООО «Техцентр Люкс Дальневосточный» - договор №1072/ХЭС от 30.05.2011; МДОУ «Детский сад № 128» - договор №875/ХЭС от 06.05.2011; ООО «Оружейный двор» - договор № 674/ХЭС от 20.04.2011; Церковь Христиан Веры Евангельской «Благодать» - договор №824/ХЭС от 28.04.2011.

При этом размер платы за технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «ДРСК» в некоторых случаях значительно превышает размер платы за присоединение к сетям ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» - по присоединению ИП Зюзина – 92667,89 руб. и 25849,3 руб. соответственно; по ООО «ДВ-Ареал» - 24160,5 руб. и 11267,23 руб. соответственно; по присоединению ИП Доценко - 881474,16 руб. и 1279614,42 руб. соответственно; по присоединению КГУП «Недвижимость» - 15630,73 руб. и 4360,12 руб. соответственно; по присоединению ООО «ЛКТВ» - 22329,61 руб. и 16372,5 руб. соответственно; по присоединению ООО «Компания «ДальИнтерВосток» - 138214,44 руб. и 40124,65 руб. соответственно; по присоединению ООО «Техцентр Люкс Дальневосточный» - 109651,5 руб. и 9970558,68 руб. соответственно; по присоединению МДОУ «Детский сад №128» - 72828,03 руб. и 1398372,79 руб. соответственно; ООО «Оружейный двор» - 106065,66 руб. и 29586,55 руб. соответственно; МРО «Благодать» - 69221,80 руб. и 19309,12 руб. соответственно.

Как следует из сведений, представленных ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» Комиссии, указанными выше заявителями плата за технологическое присоединение уже внесена в полном объеме, за исключением ООО «Техцентр Люкс Дальневосточный», срок ввода в эксплуатацию объектов которого наступает в декабре 2013 г.

Комиссия отмечает, что следствием заключения указанных договоров является необходимость оплаты заявителями услуги технологического присоединения дважды – по факту присоединения объектов электросетевого хозяйства ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» к сетям ОАО «ДРСК», и к сетям ОАО «Хабаровская Горэлектросеть».

Кроме того, действия по возложению на заявителей обязанности по внесению платы за осуществление мероприятий по технологическому присоединению дважды – по факту присоединения к сетям ОАО «ДРСК» и к сетям ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» также поясняет тем, что «размер платы за технологическое присоединение вышестоящей сетевой организации ОАО «ДРСК» и ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» определяется на основании методических указаний, утвержденных приказом ФСТ России от 30.11.2010 № 365-э/5 и утвержденных постановлениях Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края «Об установлении ставки платы за технологическое присоединение к электрическим сетям».

Действительно, в период рассматриваемых правоотношений действовал приказ ФСТ России № 365-э/5 от 30.11.2010 «Об утверждении Методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям» (далее Методические указания).

В соответствии с пунктом 2 Методических указаний, Методические указания определяют основные положения по расчету размера платы за технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам (далее - Устройства) к объектам электросетевого хозяйства (далее - плата за технологическое присоединение) сетевых организаций, и предназначены для использования Федеральной службой по тарифам (далее - Служба), органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, сетевыми организациями, а также лицами, обратившимися к сетевым организациям с заявками на технологическое присоединение Устройств к объектам электросетевого хозяйства сетевых организаций (далее - Заявители).

Согласно пункту 4 Методических указаний плата за технологическое присоединение взимается в случаях присоединения впервые вводимых в эксплуатацию, ранее присоединенных реконструируемых Устройств, присоединенная мощность которых увеличивается, а также в случаях, при которых в отношении ранее присоединенных Устройств изменяются категория надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр величины присоединенной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения таких Устройств.

Пунктом 5 Методических указаний определено, что плата за технологическое присоединение взимается однократно.

В соответствии с пунктом 8 Методических указаний, размер платы за технологическое присоединение должен компенсировать плановые экономически обоснованные расходы на проведение мероприятий по технологическому присоединению объекта к электрическим сетям и рассчитывается в соответствии с разделами II и III Методических указаний или определяется посредством применения стандартизированных тарифных ставок в соответствии с разделом IV Методических указаний.

Частью 2 статьи 23.2 Закона об электроэнергетике определено, что плата за технологическое присоединение объектов по производству электрической энергии

определяется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации или уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, в том числе посредством применения стандартизированных тарифных ставок. Размер платы за технологическое присоединение и (или) размер стандартизированных тарифных ставок определяются исходя из расходов на выполнение мероприятий, подлежащих осуществлению сетевой организацией в ходе технологического присоединения, включая строительство, реконструкцию объектов электросетевого хозяйства.

Плата за технологическое присоединение энергопринимающих устройств и объектов электросетевого хозяйства может устанавливаться либо в соответствии с указанными принципами и порядком определения платы за технологическое присоединение объектов по производству электрической энергии, либо посредством установления размера платы федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов или органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Затраты на проведение мероприятий по технологическому присоединению, в том числе расходы сетевой организации на строительство и (или) реконструкцию необходимых для технологического присоединения объектов электросетевого хозяйства, включаются в расходы сетевой организации, учитываемые при установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии и (или) платы за технологическое присоединение. При этом не допускается включение расходов сетевой организации, учтенных при установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии, в состав платы за технологическое присоединение и расходов, учтенных при установлении платы за технологическое присоединение, в состав тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

С 1 января 2011 года не допускается включение в состав платы за технологическое присоединение инвестиционной составляющей на покрытие расходов, связанных с развитием существующей инфраструктуры, в том числе связей между объектами территориальных сетевых организаций и объектами единой национальной (общероссийской) электрической сети, за исключением расходов на строительство объектов электросетевого хозяйства - от существующих объектов электросетевого хозяйства до присоединяемых энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики. Состав расходов, включаемых в состав платы за технологическое присоединение, определяется федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов».

В результате анализа положений Закона об электроэнергетике, Правил № 861, Методических указаний Комиссией установлено, что вышеперечисленные нормативные правовые акты не содержат каких-либо оснований по включению в договор между заявителем и сетевой организацией, к сетям которой соответствующий заявитель присоединяет принадлежащие ему энергопринимающие устройства, положений, обязывающих заявителя осуществлять компенсацию расходов сетевой организации, связанных с осуществлением технологического присоединения сетей сетевой организации к сетям вышестоящей сетевой организации, в том числе с учетом того, что в отношении процедуры технологического присоединения указанных заявителей не выполняются условия пунктов 30.5, 41 и 43 Правил № 861.

В рассматриваемом случае сетевая организация, как субъект естественной монополии, осуществляющий регулируемую деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению к электрическим сетям при условии отсутствия соответствующих ограничений, предусмотренных пунктами 30.5, 41 и 43 Правил № 861, вправе компенсировать соответствующие расходы любым способом, предусмотренным действующим законодательством в сфере электроэнергетики, не возлагая на заявителей обязанности компенсировать расходы сетевой организации, связанные с осуществлением технологического присоединения сетей сетевой организации к сетям вышестоящей сетевой организации путем включения в договоры на технологическое присоединение с заявителями, обратившимися в ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» с целью осуществления технологического присоединения принадлежащих им энергопринимающих устройств, условий об оплате указанными заявителями технологического присоединения объектов электросетевого хозяйства ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» к сетям ОАО «ДРСК», в целях компенсации затрат ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», вызванных заключением договора технологического присоединения к сетям ОАО «ДРСК».

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об имеющихся нарушениях ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» процедуры присоединения энергопринимающих устройств заявителя к электрическим сетям сетевой организации, предусмотренной Правилами № 861, выразившихся во включении в договоры на технологическое присоединение с заявителями (ИП Зюзин; ООО «ДВ-Ареал»; ИП Доценко; КГУП «Недвижимость»; ООО «АКТВ»; ООО «Компания «ДальинтерВосток»; ООО «Техцентр Люкс Дальневосточный»; МДОУ «Детский сад комбинированного вида № 128»; ООО «Оружейный двор»; Местная религиозная организация Церковь Христиан Веры Евангельской «Благодать»), обратившимися в ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» с целью осуществления технологического присоединения принадлежащих им энергопринимающих устройств, условий об оплате указанными заявителями технологического присоединения объектов электросетевого хозяйства ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» к сетям ОАО «ДРСК», в целях компенсации затрат ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», вызванных заключением договора технологического присоединения к сетям ОАО «ДРСК», и применении ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» указанной платы при расчетах с заявителями (за исключением ООО «Техцентр Люкс Дальневосточный»), что привело к ущемлению интересов ряда хозяйствующих субъектов (заявителей) и квалифицируется как нарушение части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом, согласно пункту 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского Кодекса РФ и статей 3 и 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. Также антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-

ФЗ «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В ходе рассмотрения дела № 3-1/160 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» не были представлены доказательства того, что его действия могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями части 1 статьи 13 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией обстоятельств, свидетельствующих о допустимости вышеуказанных действий ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», также установлено не было.

Вышеперечисленное свидетельствует о том, что ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», занимающее доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии на территории города Хабаровск в зоне расположения сетей хозяйствующего субъекта, осуществляющее в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям, имело возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, но не приняло все зависящие от него меры по их соблюдению. Названные действия в совокупности указывают на пренебрежительное отношение ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям публичного права и свидетельствуют о наличии в действиях ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, Комиссией установлено наличие вины в вышеуказанном бездействии ОАО «Хабаровская Горэлектросеть».

В соответствии со статьей 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией разрешается вопрос о выдаче предписания и об его содержании.

Учитывая обстоятельства рассматриваемого дела, Комиссия пришла к выводу о наличии оснований для выдачи предписания о прекращении ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» нарушений антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось во включении в договоры на технологическое присоединение с заявителями (ИП Зюзин; ООО «ДВ-Ареал»; ИП Доценко; КГУП «Недвижимость»; ООО «ЛКТВ»; ООО «Компания «ДальинтерВосток»; ООО «Техцентр Люкс Дальневосточный»; МДОУ «Детский сад комбинированного вида № 128»; ООО «Оружейный двор»; Местная религиозная организация Церковь Христиан Веры Евангельской «Благодать»), обратившимися в ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» с целью осуществления технологического присоединения принадлежащих им энергопринимающих устройств, условий об оплате указанными заявителями технологического присоединения объектов электросетевого хозяйства ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» к сетям ОАО «ДРСК», в целях компенсации затрат ОАО «Хабаровская Горэлектросеть», вызванных заключением договора технологического присоединения к сетям ОАО «ДРСК» и применении ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» указанной платы при расчетах с заявителями (за исключением ООО «Техноцентр Люкс Дальневосточный»).

2. Выдать ОАО «Хабаровская Горэлектросеть» предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.