

РЕШЕНИЕ по делу № 02-01-30-10-12

Резолютивная часть решения оглашена 28 августа 2012 г.

г. Новосибирск

Решение в полном объеме изготовлено 3 сентября 2012 г.

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

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Скицко Е.А. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии

1) представителя ответчика Общества с ограниченной ответственностью «Ремонтно-эксплуатационное управление № 2»:

- «...»

2) представителей заявителя Гаражного кооператива «Коммунальник»:

- «...»

- «...»

рассмотрев дело № 02-01-30-10-12 от 03.08.2012 г. по признакам нарушения ООО «РЭУ № 2» (630100, г. Новосибирск, ул. Дружбы, 6), части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение Гаражного кооператива «Коммунальник» (далее ГК «Коммунальник») с жалобой на действия Общества с ограниченной ответственностью «Ремонтно-эксплуатационное управление № 2» (далее ООО «РЭУ № 2») по прекращению подачи электрической энергии объектам ГК «Коммунальник», присоединенным к сетям ООО «РЭУ № 2».

В заявлении указано, что 18 июня 2012 г. в 9-00 ч. сотрудники ООО «РЭУ № 2» отключили электроэнергию в гаражном кооперативе «Коммунальник», расположенном по адресу: г. Новосибирск, ул. Дружбы, д.6, при этом сменили замки на щитовой. Председателем правления «...»ГК «Коммунальник» был составлен акт об аварийном отключении электрической энергии, в котором сказано, со слов «...»представителя ООО «РЭУ № 2», что отключение электроэнергии вызвано аварийной ситуацией, замки на щитовой были заменены.

19.06.2012 года ООО «РЭУ № 2» в адрес ГК «Коммунальник» было выдано предписание, в котором сообщается, что в связи с неудовлетворительным техническим состоянием электрокабеля и коммутационных устройств более нет возможности дальнейшего подключения коммутационного устройства и использования электрощитовой, находящейся в здании по адресу ул. Дружбы, д.6, необходимо найти другой источник электрического питания.

Заявитель считает действия ООО «РЭУ № 2» по отключению электроэнергии незаконными и просит принять меры к руководству ООО «РЭУ № 2».

Новосибирским УФАС России в адрес ООО «РЭУ № 2» был направлен запрос информации (исх. № 02-4261 от 25.06.12 г.; исх. № 02-4702 от 11.07.2012 г.) с просьбой о представлении правового обоснования выдачи предписания об аварийном отключении, а также документальное подтверждение законного владения объектами электросетевого хозяйства.

Также был направлен запрос в ОАО «Новосибирскэнергосбыт» (исх. № 02-4280 от 25.06.2012 г.) о представлении договора энергоснабжения, заключенного между ГК «Коммунальник» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» (ранее ОАО «СибирьЭнерго») с приложением акта разграничения электрических сетей и энергопринимающего устройства.

В результате рассмотрения заявления, сведений и документов, полученных в ответ на запросы, а также действующих нормативно-правовых документов установлено следующее.

ООО «РЭУ № 2» в ответ на запрос сообщило: «...электроэнергия в ГК «Коммунальник» отсутствует из-за аварийного состояния коммутационных устройств, доступа к электрощитовой ГК «Коммунальник» не имеем и смену замков не производили. Также сообщаем, что, ООО «РЭУ № 2» не создает дискриминационных условий и не имеет доминирующего положения, так как не является гарантирующим поставщиком электроэнергии».

В ответ на запрос ОАО «Новосибирскэнергосбыт» сообщило, что ОАО «Новосибирскэнергосбыт» не инициировало и не принимало участия в процедуре прекращения подачи электрической энергии объектам ГК «Коммунальник». Кроме того в ответ на обращение заявителя с просьбой возобновить подачу напряжения на гаражные боксы по ул. Дружбы, 6, ОАО «Новосибирскэнергосбыт» 25.06.2012 г. в адрес ООО «РЭУ № 2» направило телефонограмму с требованием немедленно возобновить подачу напряжения на объекты ГК «Коммунальник».

27.06.2012 года ООО «РЭУ № 2», в ответ на телефонограмму ОАО «Новосибирскэнергосбыт» с требованием немедленно возобновить подачу напряжения на объекты ГК «Коммунальник», ответило: «...что в связи с аварийным состоянием коммутационного устройства и кабельной линии ГК «Коммунальник», расположенной в щитовой административного здания ООО «РЭУ № 2», была прекращена подача электроэнергии, так как дальнейшая подача может привести к пожару. Согласования точки подключения с ООО «РЭУ № 2» у ГК «Коммунальник» нет. Возобновление подачи электроэнергии ГК «Коммунальник» невозможно, так как это может привести к пожару. Также сообщаем, что в связи со строительством ООО «РЭУ № 2» не может больше предоставлять точку подключения ГК «Коммунальник». При проведенной позже проверке (акты ОАО

«Новосибирскэнергосбыт» от 29.06.2012 г.) выяснилось, что напряжение на объекты ГК «Коммунальник» не подано.

Также ОАО «Новосибирскэнергосбыт» сообщило, что объекты электросетевого хозяйства заявителя подключены от ВРУ (вводно-распределительное устройство) административного здания ул. Дружбы, д. 6, владельцем которых является ООО «РЭУ № 2».

В приложении к договору энергоснабжения № ЭО-1012 от 16.11.2010 года имеется акт разграничения электрических сетей и энергопринимающего устройства, находящихся на праве собственности или во владении на ином законном основании, и эксплуатационной ответственности между ГСК «Коммунальник» и ЖКХ – 6, от 11.06.2004 года, а также акт разграничения электрических сетей и энергопринимающего устройства, находящихся на праве собственности или во владении на ином законном основании, и эксплуатационной ответственности между ОАО «РЭС» (ранее ЗАО «РЭС») и ООО «РЭУ № 2» от 14.05.2008 года.

В 2008 году сменился владелец административного здания по адресу город Новосибирск, ул. Дружбы, д.6 (с ЖКХ – 6 на ООО «РЭУ № 2»).

В соответствии с п. 4 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ "Об электроэнергетике", в случае, если происходит смена собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики, которые ранее в надлежащем порядке были технологически присоединены, а виды производственной деятельности, осуществляемой новым собственником или иным законным владельцем, не влекут за собой пересмотр величины присоединенной мощности и не требуют изменения схемы внешнего электроснабжения и категории надежности электроснабжения, повторное технологическое присоединение не требуется и ранее определенные границы балансовой принадлежности устройств или объектов и ответственности за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства не изменяются. При этом новый собственник или иной законный владелец энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики обязан уведомить сетевую организацию или владельца объектов электросетевого хозяйства о переходе права собственности или возникновении иного основания владения энергопринимающими устройствами или объектами электроэнергетики.

На основании изложенного, ООО «РЭУ № 2» является владельцем объектов электросетевого хозяйства по адресу город Новосибирск, ул. Дружбы, д.6.

Таким образом, объекты электросетевого хозяйства заявителя (ГК «Коммунальник») опосредовано, через сети иного владельца (ООО «РЭУ № 2) присоединены к сетям сетевой организации ОАО «РЭС» (технологическое присоединение объектов ГК «Коммунальник» было осуществлено, о чем свидетельствуют акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон).

В соответствии с п.1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2009 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их

электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

В соответствии с п. 33 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (Правила недискриминационного доступа), а также пунктом 2 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации, перерыв в передаче электрической энергии, прекращение или ограничение режима передачи электрической энергии допускаются по соглашению сторон, а также в случае выявления неудовлетворительного состояния энергетических установок (энергопринимающих устройств) потребителя, удостоверенного органом государственного энергетического надзора, которое угрожает аварией или создает угрозу жизни и здоровью людей. При этом должен быть соблюден порядок введения ограничения режима потребления.

Согласно подпункту в пункта 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства от 4 мая 2012 года № 442, ограничение режима потребления электрической энергии вводится при удостоверении в установленном порядке неудовлетворительного состояния объектов электросетевого хозяйства, энергетических установок, энергопринимающих устройств потребителя, что создает угрозу жизни и здоровью людей и (или) угрозу возникновения технологических нарушений на указанных объектах, установках (устройствах), а также объектах электросетевого хозяйства сетевых организаций. Данное ограничение вводится на основании предписания органа государственного энергетического надзора (то есть Ростехнадзором) о необходимости введения ограничения режима потребления. Таким образом, предписание ГК «Коммунальник» выдано не надлежащим лицом.

Так как владельцем ВРУ, к которым подключены объекты ГК «Коммунальник», является ООО «РЭУ № 2», соответственно, ООО «РЭУ № 2» обеспечивает передачу поставляемой ОАО «Новосибирскэнергосбыт» электрической энергии через свои технические устройства, то есть фактически оказывает ГК «Коммунальник» услуги по передаче электрической энергии, поскольку согласно статье 3 ФЗ от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» под услугой по передаче электрической энергии понимается комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями. При этом коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, считается территориальной сетевой организацией в соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике». Следовательно, ООО «РЭУ № 2» является территориальной сетевой организацией, поскольку посредством организационно и технологически связанных действий осуществляет потребителям передачу поставляемой ОАО «Новосибирскэнергосбыт» электрической энергии через принадлежащие Обществу технические устройства электрических сетей (оказывает услугу по передаче электрической энергии).

При этом важно также отметить, что по данному вопросу начала формироваться новая судебная практика в пользу вывода о том, что субъектом естественной монополии является не только субъект, оказывающий услуги по передаче электрической энергии, но и субъект, оказывающий услуги по обеспечению перетока электрической энергии на безвозмездной основе через объекты электросетевого хозяйства, принадлежащие данному субъекту.

В частности, ФАС Западно-Сибирского округа в Постановлении от 22.03.2011 г. № А46-6206/2010 указал следующее: «...при наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче электрической энергии, любой хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи, становится субъектом естественной монополии, и субъект обязан соблюдать требования Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, поскольку получение услуг по передаче электрической энергии через любые другие сетевые объекты другого хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедур технологического присоединения.

Услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Как указывалось выше, услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

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

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного

рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче электрической энергии, хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи электрической энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере энергетики, поскольку получение услуг по передаче электрической энергии через любые другие сетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического присоединения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

Таким образом, ООО «РЭУ № 2» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона (ч. 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции») занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям, присоединенным к сетям ООО «РЭУ № 2» в границах сетей Общества.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «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.

Следовательно, действия ООО «РЭУ № 2», занимающего доминирующее положение, по препятствованию перетоку электрической энергии для ГК «Коммунальник» через объекты электросетевого хозяйства ООО «РЭУ № 2» нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции». Указанные действия ООО «РЭУ № 2» ущемляют интересы ГК «Коммунальник».

Представители ГК «Коммунальник» на заседании комиссии сообщили следующее.

ООО «РЭУ № 2» не пускает представителей кооператива в свое здание, акт разграничения балансовой принадлежности директор Общества не подписывает. ГК «Коммунальник» готов произвести ремонт устройства, подписать акт разграничения, но ООО «РЭУ № 2» не пускает их и не ведет переговоров для решения возникшей ситуации.

ООО «РЭУ № 2» представило следующие пояснения по существу возбужденного дела.

1. ООО «РЭУ № 2» с 2007 года арендует административное здание по адресу: город Новосибирск, ул. Дружбы, 6. На основании технических условий, выданных

ЗАО «РЭС» (в настоящее время ОАО «РЭС»), № РЭС-04-20/34975 от 28.04.2008 года на дальнейшее электроснабжение административных помещений по ул. Дружбы, 6, ООО «РЭУ № 2» является абонентом и владельцем электрощитовой, а ГК «Коммунальник» субабонентом по согласованию с владельцем электрощитовой. На основании акта раздела эксплуатационной ответственности в ЗАО «РЭС» от 14.05.2008 года, кабель ААБ 3\*35+16 протяженностью 120 п.м. передан в хозяйственное ведение ООО «РЭУ № 2». Ответственным за эксплуатацию электрощитовой в административном здании по адресу город Новосибирск, ул. Дружбы, 6 является ООО «РЭУ № 2». ООО «РЭУ № 2» не является поставщиком электрической энергии и плату за подключение не взимает.

2. 18.06.2012 года возникла аварийная ситуация на электрооборудовании, через которое осуществляется подключение ГК «Коммунальник», что подтверждается актом осмотра электрооборудования. Для предотвращения возникновения чрезвычайной ситуации (пожара) было принято решение об отключении указанного аварийного оборудования. На составление акта представитель ГК «Коммунальник» не явился, был уведомлен телефонограммой. В настоящее время оборудование, через которое осуществляется подключение ГК «Коммунальник», не отвечает требованиям правил пожарной безопасности. Электрооборудование имеет неисправности, которые в соответствии с инструкцией по эксплуатации могут привести к пожару, и имеет повреждения защитных свойств изоляции кабеля. В связи с этим подключение электрооборудования, через которое осуществляется подключение ГК «Коммунальник», не представляется возможным до осуществления ремонтных работ. На основании п. 1.7.18 «Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей» пожарная безопасность электроустановок должна отвечать требованиям правил пожарной безопасности. Подключение и дальнейшее использование указанного оборудования будет являться нарушением правил пользования энергопотребляющих установок.

По поводу вышеизложенной позиции ООО «РЭУ № 2» Новосибирское УФАС России считает необходимым отметить следующее.

1. Поскольку объекты электросетевого хозяйства ГК «Коммунальник» опосредованно через сети иного владельца – ООО «РЭУ № 2» присоединены к сетям сетевой организации ОАО «РЭС», на объекты ООО «РЭУ № 2» распространяется требование законодательства об электроэнергетике, в частности, пункт 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, в соответствии с которыми, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя.

2. Для предотвращения возникновения аварийной ситуации вводится ограничение режима потребления электрической энергии. Данное ограничение вводится на основании предписания органа государственного энергетического надзора, то есть Ростехнадзора (согласно пункту 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии утвержденных постановлением Правительства от 4 мая 2012 года № 442). ООО «РЭУ № 2» с 18.06.2012 года до настоящего времени не обращалось в

Ростехнадзор за предписанием, чем нарушило порядок ограничения режима потребления.

На заседании Комиссии представитель ответчика подтвердила отсутствие у Общества надлежащим образом удостоверенного неудовлетворительного состояния электрооборудования.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «РЭУ № 2» занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах электрических сетей, по которым оно оказывает данные услуги потребителям, в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

2. Признать ООО «РЭУ № 2» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в препятствовании перетоку электрической энергии для ГК «Коммунальник» через объекты электросетевого хозяйства ООО «РЭУ № 2».

Указанные действия ООО «РЭУ № 2» ущемляют интересы ГК «Коммунальник».

3. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи ООО «РЭУ № 2» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_

А.А.Ельчанинов

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_

Н.П.Камнева

\_\_\_\_\_

Е.А.Скицко

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-30-10-12

3 сентября 2012 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Скицко Е.А. – 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 № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» на основании своего решения от 3 сентября 2012 года по делу № 02-01-30-10-12 от 3 августа 2012 года о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «РЭУ № 2» части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «РЭУ № 2» в срок до 14.09.2012 года устранить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2009 №135-ФЗ и пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861, выразившееся в необоснованном прекращении передачи (перетока) электрической энергии через объекты электросетевого хозяйства ООО «РЭУ № 2» на объекты ГК «Коммунальник», что имеет своим результатом ущемление его интересов.

С целью устранения нарушения ООО «РЭУ № 2» в срок до 14.09.2012 года возобновить переток электрической энергии к энергопринимающим устройствам ГК «Коммунальник» по первоначальной схеме электроснабжения от ВРУ административного здания по ул. Дружбы, 6.

О выполнении настоящего предписания сообщить Новосибирскому УФАС России в срок до 17.09.2012 года с приложением подтверждающих документов.

А. А. Ельчанинов

Председатель Комиссии

Н.П. Камнева

Члены Комиссии

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.