

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-01-10-04/476-ВО

о нарушении антимонопольного законодательства

« 25 » февраля 2010г.

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 11 февраля 2010 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказом руководителя Волгоградского УФАС от 08.12.2009 г. № 301, в составе:

Косьяк Т.В. – заместителя руководителя - начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

Гаджиевой А.В. – государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

Стрельникова Е.И. – старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

при участии в заседаниях:

Рожнова Д.А. представителя МКП «Волжские межрайонные электрические сети», доверенность 01/2995 от 25.12.2009 года,

Касьян Д.Е., представителя МКП «Волжские межрайонные электрические сети», доверенность 01/2982 от 23.12.2009 года,

Карасева А.Е., председателя ТСЖ «Евродом».

рассмотрев дело № 09-01-10-04/476-ВО о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МКП «Волжские межрайонные электрические сети», расположенного по адресу: 404130, г. Волжский, 1-й Индустриальный проезд, 12, части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

18 августа 2009 года в Управление ФАС по Волгоградской области (далее - Управление) поступило заявление ТСЖ «Евродом» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны МКП «Волжские межрайонные электрические сети» (далее - МКП «ВМЭС»), выразившегося в требовании оплаты за технологическое присоединение.

ТСЖ «Евродом» имеет на своем балансе внутридомовые и наружные инженерные сети и коммуникации малоэтажного жилого дома по адресу: город Волжский, улица Мечникова, дом № 4 (акт приема-передачи объекта от 24.10.2008 года).

Застройщиком жилого дома по ул. Мечникова, 4 в г. Волжском Волгоградской области выступало ООО «Руда».

5 августа 2008 года между ООО «Руда» и МКП «ВМЭС» был заключен договор № В-211/08 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям. В рамках этого договора ООО «Руда» получило технические условия № 07/31 от 10.03.2005 г., № 05/716 от 18.07.2007 г., № 05/616 от 29.07.2008 г.

МКП «ВМЭС» в рамках договора № В-211/08 от 05.08.2008 г. с ООО «Руда» выполнило следующие мероприятия по технологическому присоединению:

выдало технические условия № 05/616 от 29.07.2008 г.;

согласовало 14.07.2006 г. проект договора электроснабжения « 2-06-ЭС;

произвело осмотр смонтированной электроустановки;

оформило акт № 326 разграничения балансовой принадлежности и

эксплуатационной ответственности (письмо МКП «ВМЭС» № 01/2224 от 01.10.2009 г.). Постановлением Администрации городского округа – город Волжский Волгоградской области № 6395 от 24.10.2008 года ООО «Руда» было выдано разрешение на ввод объекта в эксплуатацию жилого дома по ул. Мечникова, 4 в городе Волжском.

Оплата по договору № В-211/08 от 05.08.2008 г. со стороны ООО «Руда» не производилась.

Решением Арбитражного суда Волгоградской области от 14 октября 2008 года ООО «Руда» было признано несостоятельным (банкротом) с открытием процедуры конкурсного производства. Определением Арбитражного суда Волгоградской области было удовлетворено ходатайство управляющего о завершении конкурсного производства в отношении ООО «Руда». Кредиторская задолженность составила 3 329 657 рублей 11 копеек (вторая и третья очереди). Погашение её не производилось из-за отсутствия денежных средств.

19 января 2009 года к МКП «ВМЭС» обратилось ТСЖ «Евродом» с просьбой выдать ТУ и акт раздела границ к малоэтажному жилому дому по адресу: ул. Мечникова, 4 город Волжский в связи со сменой владельца. К заявлению ТСЖ «Евродом» приложило копию ввода в эксплуатацию и акт приема-передачи.

Письмом № 01/176 от 29.01.2009 г. МКП «ВМЭС» сообщило ТСЖ «Евродом», что выдача технических условий на электроснабжение малоэтажного жилого дома, расположенного по адресу: ул. Мечникова, 4, и присоединение электроустановки к электрическим сетям МКП «ВМЭС» будет произведено на основе Заявки установленного образца с приложением необходимых документов и договора на технологическое присоединение, после оплаты технологического присоединения. 23 июля 2009 года МКП «ВМЭС» направило в адрес ТСЖ «Евродом» договор № В-199/09 от 22.07.2009 г. об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям МКП «ВМЭС». В договоре была указана мощность, которая составляла 30кВт.

В ходе рассмотрения указанного выше заявления Управлением были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства со стороны МКП «ВМЭС» и было возбуждено настоящее дело.

На заседании Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссии) представители сторон пояснили:

1) Представитель МКП «ВМЭС» на заседании комиссии 28 декабря 2009 года, сообщил: «заявитель указывает, что отсутствует в доме энергоснабжение. Мы считаем, что дом снабжается энергией. Факт технологического присоединения не установлен, документами не подтверждается.» На заседании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства 11 февраля 2010 г. представитель МКП «ВМЭС» просил дело производством прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

2) Представитель ТСЖ «Евродом» на заседании комиссии 28 декабря 2009 года требования, изложенные в своем заявлении, поддержал, действия МКП «ВМЭС» считал незаконными.

Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № ФЗ-135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим

положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. В соответствии с п. 5. ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Субъектом естественной монополии в соответствии с аб.3 ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 (в ред. 25.12.2008 г.) года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В ст. 4 Закона о естественных монополиях перечислены сферы деятельности субъектов естественных монополий, к которым в частности относятся услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее - Закон об электроэнергетике) территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии, которые включают 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 требованиями технических регламентов.

Обязательство по совершению действий, указанных в статье 3 Закона об электроэнергетике, возникает у сетевой организацией в силу статьи 26 этого Закона по договору об осуществлении технологического присоединения и состоит в реализации определенных мероприятий, необходимых для осуществления технологического присоединения.

Как следует из пункта 10 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства от 27.12.2004 N 861, без договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям не может быть заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии.

Пункт 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 Российской Федерации от 27.12.2004 N 861 (далее - Правила технологического присоединения) обязывает сетевую организацию выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению, а пункт 6 названных Правил устанавливает обязательность заключения для сетевой организации договора об осуществлении технологического присоединения (этот договор является публичным).

Исходя из статьи 26 Закона об электроэнергетике, по договору об осуществлении технологического присоединения плата взимается однократно; договор заключается единожды и при смене собственника или иного законного владельца

энергопринимающих устройств (объектов электроэнергетики) повторного заключения такого договора не предполагается.

Таким образом, услуга по осуществлению сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению к ее электрическим сетям, в отрыве от услуги по передаче электрической энергии, оказываемой этой сетевой организацией, самостоятельного значения не имеет.

При этом данная услуга может быть оказана только сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему энергопринимающие устройства.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, услуги по осуществлению мероприятий по технологическому присоединению к электрической сети оказываются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя (технологическое присоединение является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии). Возможность заключения договора на передачу электроэнергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для сетевой организации договора на технологическое присоединение.

Следовательно, услуги по осуществлению технологического присоединения не образуют отдельного вида экономической деятельности, являются нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем не составляют самостоятельного товарного рынка.

Предметом деятельности МКП «Волжские межрайонные электросети» являются: оказание услуг по передаче (транзиту) электрической энергии; оказание услуг по технологическому присоединению электроустановок к сетям энергоснабжения, и услуг по созданию возможности технологического присоединения к сетям энергоснабжения; распределению электрической энергии по электрическим сетям среди потребителей; деятельность по оперативно-диспетчерскому управлению технологическими процессами в электрических сетях и другие виды деятельности указанные в п. 2.2 Устава МКП «Волжские межрайонные электросети».

МКП «Волжские межрайонные электросети» являясь сетевой организацией (осуществляет вид деятельности – передача электрической энергии) уполномочено в соответствии с Правилами технологического присоединения заключать договоры технологического присоединения с лицами, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Таким образом, с учетом вышеизложенного МКП «ВМЭС» занимает доминирующее положение на рынке передачи электрической энергии в границах электрических сетей, принадлежащих МКП «ВМЭС».

Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на

злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. Согласно ч.1 ст. 10 указанного закона запрещаются действия (бездействие), занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В п. 4 Постановления Пленума Вас от 30.06.2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» предусмотрено право антимонопольного органа 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.

На момент исполнения договора № В-211/08 от 05.08.2008 г. (заключенного с ООО «Руда») действовала редакция от 26.07.2007 года Правил технологического присоединения.

Согласно п. 18-19 Правил технологического присоединения мероприятия по технологическому присоединению включали в себя:

- а) подготовку сетевой организацией технических условий и их согласование с системным оператором, а в случае выдачи технических условий электростанцией - согласование их с системным оператором и со смежными сетевыми организациями;
- б) разработку сетевой организацией проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями;
- в) разработку заявителем проектной документации в границах его земельного участка согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями;
- г) выполнение технических условий заявителем и сетевой организацией, включая осуществление сетевой организацией мероприятий по подключению энергопринимающих устройств под действие аппаратуры противоаварийной и режимной автоматики в соответствии с техническими условиями;
- д) проверку сетевой организацией выполнения заявителем технических условий;
- е) осмотр (обследование) присоединяемых энергопринимающих устройств должностным лицом федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору при участии сетевой организации и собственника таких устройств, а также соответствующего субъекта оперативно-диспетчерского управления в случае, если технические условия подлежат в соответствии с настоящими Правилами согласованию с таким субъектом оперативно-диспетчерского управления;
- ж) фактические действия по присоединению и обеспечению работы энергопринимающих устройств в электрической сети.

По окончании осуществления мероприятий по технологическому присоединению стороны составляют акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон и акт об осуществлении технологического присоединения.

13 августа 2008 года между МКП «ВМЭС» и ООО «Руда» был подписан Акт № 326 разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электроустановок присоединенных к электрическим сетям.

8 сентября 2008 года отделом по надзору за электроустановками потребителей Нижне-Волжского межрегионального управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору было выдано разрешение № 007510 на подачу напряжения на электроустановку малоэтажного жилого дома со встроенными помещениями по адресу: г. Волжский, ул. Мечникова, 4.

В соответствии с вышеизложенным, факт технологического присоединения

удостоверен государственным органом, уполномоченным осуществлять контроль за электроустановками потребителей.

Постановлением Администрации городского округа – город Волжский Волгоградской области № 6395 от 24.10.2008 года ООО «Руда» было выдано разрешение на ввод объекта в эксплуатацию жилого дома по ул. Мечникова, 4 в городе Волжском.

Таким образом, с учетом п. 18-19 Правил... МКП «ВМЭС» осуществило технологическое присоединение жилого дома, расположенного по адресу г. Волжский, ул. Мечникова, 4, присоединенная мощность составила 40 кВт. В соответствии с п. 2 Правил... действие Правил распространяется на случаи присоединения впервые вводимых в эксплуатацию, ранее присоединенных реконструируемых энергопринимающих устройств, присоединенная мощность которых увеличивается, а также на случаи, при которых в отношении ранее присоединенных энергопринимающих устройств изменяются категория надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр величины присоединенной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения таких энергопринимающих устройств.

Оснований предусмотренных п. 2 Правил на момент обращения ТСЖ «Евродом» к МКП «ВМЭС» не имелось. Присоединяемая мощность по договору с ТСЖ «Евродом» на 10кВт меньше, чем та которая была указана в договоре с ООО «Руда». Таким образом заключения договора на технологическое присоединение не требовалось.

В соответствии с п. 8 Акта № 326 разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электроустановок, присоединенных к электрическим сетям «акт подлежит незамедлительному пересмотру в случае смены собственника».

Таким образом, при обращении ТСЖ «Евродом» МКП «ВМЭС» должно было направить измененный акт № 326, где границы ответственности ООО «Руда» были бы заменены на границы ответственности ТСЖ «Евродом». Направляя договор о технологическом присоединении в адрес ТСЖ «Евродом», МКП «ВМЭС» ущемило его интересы путем требования заключения договора и внесения платы за технологическое присоединение, так как технологическое присоединение в данном случае не требовалось, так как оно было осуществлено в рамках договора с ООО «Руда».

Не внесение платы по договору технологического присоединения со стороны ООО «Руда», не является основанием для того, чтобы заключать аналогичный договор с ТСЖ «Евродом», и требовать платы с ТСЖ «Евродом» за фактические произведенные мероприятия по технологическому присоединению в рамках договора, заключенного с ООО «Руда».

Таким образом, в действиях МКП «ВМЭС» имеется нарушение ч. 1 ст. 10 ФЗ-135 «О защите конкуренции», которое выразилось в злоупотреблении доминирующим положением хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, посредством требования от ТСЖ «Евродом» заключения договора технологического присоединения и платы по нему, с учетом того, что фактические мероприятия по технологическому присоединению в осуществлены были МКП «ВМЭС» в рамках договора, заключенного с ООО «Руда».

На заседании комиссии 11 февраля 2010 года представитель МКП «ВМЭС» нарушение признал, просил дело прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства, а именно ч. 1 ст. 10

ФЗ-135 «О защите конкуренции».

С учетом того, что МКП «ВМЭС» признало факт нарушения и представило доказательства устранения нарушения ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления пришла к выводу о наличии в действиях МКП «ВМЭС» добровольного устранения нарушения.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МКП «ВМЭС» нарушившим ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Прекратить рассмотрение дела № 09-01-10-04/476-ВО в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства со стороны МКП «ВМЭС».