

## РЕШЕНИЕ № 10

Резолютивная часть решения оглашена 08 апреля 2014 года.

Решение в полном объеме изготовлено 18 апреля 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей:

заявитель на заседание Комиссии не явился, уведомлен надлежащим образом;

от ответчика: ... по доверенности №255-ДИ от 30.09.2013, .... по доверенности №410 от 08.11.2013,

рассмотрев дело № 3-1/243.1 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (107014, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление инициативной группы граждан (Вх. от 21.10.2013 № 6/9210) на действия (бездействие) ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д.2) (далее - ОАО «РЖД»), выразившиеся в уклонении от направления проекта договора технологического присоединения энергопринимающих устройств и технических условий, как неотъемлемого приложения к ним, в том числе по заявке гр. ... на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: ЕАО, Смидовичский район, СНТ ЦЭС-2, ул.Центральная, 37.

Согласно указанного заявления, в целях осуществления электроснабжения жилого дома, расположенного по адресу: ЕАО, Смидовичский район, СНТ ЦЭС-2, ул.Центральная, 37 (договор купли-продажи земельного участка (кадастровый номер <...> :06:2803004:0108) от 08.07.2010), гр. .... 16.08.2012 направила в адрес ОАО «Росжелдорпроект» в лице филиала «Желдорэнерго» (129090, г.Москва, Грохольский пер., д.28) заявление на осуществление технологического

присоединения энергопринимающих устройств.

Согласно представленным сведениям, указанная заявка поступила в ОАО «Росжелдорпроект» 18.10.2012 и соответствовала установленным законом требованиям.

При этом, договор на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, расположенных по вышеуказанному адресу, в установленный законодательством срок в адрес гр. ... направлен не был.

Согласно пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещены действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 утверждены, в том числе, «Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг» (далее - Правила недискриминационного доступа). Пунктом 2 Правил недискриминационного доступа установлено, что сетевыми организациями являются организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

Следовательно, сетевой организацией и субъектом правоотношений по технологическому присоединению энергопринимающих устройств заявителей к сетям ОАО «РЖД» является ОАО «РЖД».

Согласно представленных в ходе рассмотрения заявления сторонами документов и сведений установлено следующее.

ОАО «РЖД» распоряжением от 28.02.2011 № 409р установило, что ОАО «Росжелдорпроект» является уполномоченной организацией, осуществляющей мероприятия по технологическому присоединению сторонних потребителей к электрическим сетям ОАО «РЖД».

Распоряжением № 788 от 12.04.2012 ОАО «РЖД» утвержден «Регламент

взаимодействия между структурными подразделениями ОАО «РЖД», железными дорогами-филиалами ОАО «РЖД», функциональными филиалами ОАО «РЖД» и ОАО «Росжелдорпроект» по вопросам обеспечения технологического присоединения энергопринимающих устройств (электроустановок) потребителей к электроустановкам ОАО «РЖД»».

Между ОАО «РЖД» и ОАО «Росжелдорпроект» 31.05.2011 заключен договор поручения № 481 (далее - договор № 481), предметом которого является обязанность Поверенного (ОАО «Росжелдорпроект») от имени и за счет Доверителя («ОАО «РЖД») осуществлять комплекс юридических действий, связанных с технологическим присоединением энергопринимающих устройств третьих лиц (далее – заявители) к электрическим сетям ОАО «РЖД» (далее - Объекты), а также комплекс фактических действий, связанных с процессом соответствующего технологического присоединения (пункт 1.1.1 договора № 481); осуществить комплекс юридических действий, связанных с организацией реконструкции, модернизации и строительства объектов энергетического хозяйства ОАО «РЖД» при присоединении к последним энергопринимающих устройств третьих лиц, а также комплекс фактических действий, связанных с организацией реконструкции, модернизации и строительства указанных в настоящем пункте объектов (пункт 1.1.2 договора № 481). Согласно пункту 1.2 договора № 481 срок начала исполнения поручения Доверителя по настоящему договору – 01 марта 2011 года, срок окончания исполнения поручения – 31 декабря 2011 года. При этом в соответствии с пунктом 2.1 договора № 481 Поверенный обязан исполнять поручение Доверителя в соответствии с его указаниями и законодательством Российской Федерации.

Пунктом 2.1.6.6 договора № 481 определена обязанность Поверенного заключать от имени и за счет Доверителя договоры с Заявителями на осуществление технологического присоединения их энергопринимающих устройств к объектам Доверителя по типовым формам, разработанным Доверителем.

Пунктом 2.1.6.7 договора № 481 установлена обязанность Поверенного представлять интересы Доверителя в отношениях с третьими лицами по всем вопросам, связанным с технологическим присоединением энергопринимающих устройств Заявителей к Объектам, в том числе:

- принимать заявки на технологическое присоединение;
- проверять заявки на соответствие законодательству Российской Федерации;
- при необходимости запрашивать дополнительную информацию у заявителей;
- направлять технические условия заявителям;
- выполнять расчет размера платы за технологическое присоединение Заявителей к Объектам;
- подавать заявления и утверждать в органах исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов размеры платы за технологическое присоединение Заявителей к Объектам;
- определять наличие или отсутствие технической возможности и безопасности технологического присоединения энергопринимающих устройств Заявителей к

Объектам;

- проверять выполнение Заявителями технических условий;

- в рамках договоров с Заявителями совместно с филиалом Доверителя - балансодержателем Объекта участвовать в составлении акта разграничения балансовой принадлежности электросетей, акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон и акта об осуществлении технологического присоединения.

Пунктом 3 дополнительного соглашения № 1 от 31.01.2012 к договору поручения от 31.05.2011 № 481 определено, что срок действия договора №481 продлен до 31 декабря 2012 года.

Таким образом, обязанность осуществлять комплекс юридических и фактических действий, связанных с технологическим присоединением энергопринимающих устройств заявителей (в том числе и гр. ....) к электрическим сетям ОАО «РЖД», от имени ОАО «РЖД» и по поручению ОАО «РЖД», в рамках договора № 481 возложена на ОАО «Росжелдорпроект».

Частью 1 статьи 971 Гражданского Кодекса Российской Федерации определено, что по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия; права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Таким образом, Комиссия констатирует, что доверитель - ОАО «РЖД», как сетевая организация, поручившая обязанность осуществлять комплекс юридических и фактических действий, связанных с технологическим присоединением энергопринимающих устройств заявителей к своим электрическим сетям поверенному – ОАО «Росжелдорпроект», является лицом, на деятельность которого распространяются запреты, установленные частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ОАО «РЖД» распоряжением № 587р от 06.03.2013, в связи с прекращением действия договора поручения между ОАО «РЖД» и ОАО «Росжелдорпроект» от 31.05.2011 № 481, передало ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» функции по технологическому присоединению сторонних потребителей к электрическим сетям ОАО «РЖД» и энергопринимающих устройств ОАО «РЖД» к объектам электросетевого хозяйства иных сетевых организаций.

Распоряжением № 799р от 30.03.2013 ОАО «РЖД» утвержден «Регламент взаимодействия структурных подразделений, филиалов ОАО «РЖД» с ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» по вопросам технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к объектам электросетевого хозяйства ОАО «РЖД», а также объектов электросетевого хозяйства ОАО «РЖД» к объектам электросетевого хозяйства сетевых организаций».

При этом на момент оглашения резолютивной части настоящего решения

Комиссия не располагает сведениями о наличии заключенного между ОАО «РЖД» и ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» договора поручения либо иных договоров (соглашений).

Вместе с тем, как следует из пояснений ОАО «Росжелдорпроект», сетевой организацией и субъектом правоотношений по технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей является именно ОАО «РЖД». ОАО «Росжелдорпроект», представляя интересы Сетевой организации (ОАО «РЖД»), действует от имени и за счет ОАО «РЖД». ОАО «Росжелдорпроект» только осуществляет юридические действия, направленные на технологическое присоединение энергопринимающих устройств третьих лиц к электрическим сетям ОАО «РЖД», осуществляет же права и несет обязанности по технологическому присоединению именно ОАО «РЖД».

Следовательно, надлежащим ответчиком в рассматриваемом случае является именно ОАО «РЖД».

По результатам анализа законодательства Российской Федерации установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Федеральный Закон № 35-ФЗ) технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

В соответствии с частью 1 статьи 21 Федерального закона № 35-ФЗ Правительство Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации об электроэнергетике устанавливает порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств юридических лиц и физических лиц к электрическим сетям; утверждает правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и услугам организаций коммерческой инфраструктуры, правила оказания этих услуг.

Порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, процедура присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации, условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, требования к выдаче технических условий, в том числе индивидуальных, для присоединения к электрическим сетям, критерии наличия (отсутствия) технической возможности технологического присоединения и особенности технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей посредством перераспределения присоединенной мощности между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями определены 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 технологического присоединения).

Пунктом 2 Правил технологического присоединения установлено, что действие настоящих Правил распространяется на случаи присоединения впервые вводимых в эксплуатацию, ранее присоединенных реконструируемых энергопринимающих устройств, максимальная 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 максимальной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения таких энергопринимающих устройств.

В соответствии с пунктом 3 Правил 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.

Независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с лицами, указанными в [пунктах 12.1, 14](#) и [34](#) данных Правил, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании (далее - заявка), а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

В соответствии с положениями пункта 6 Правил технологического присоединения, технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц (далее технологическое присоединение) осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные настоящими Правилами, заключение договора является обязательным для сетевой организации.

Пунктом 7 Правил технологического присоединения установлена следующая процедура технологического присоединения:

а) подача заявки юридическим или физическим лицом (далее - заявитель), которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение, реконструкцию энергопринимающих устройств и увеличение объема максимальной мощности, а также изменить категорию надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр (увеличение) величины максимальной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя;

б) заключение договора;

в) выполнение сторонами договора мероприятий, предусмотренных договором;

г) получение разрешения [органа](#) федерального государственного энергетического надзора на допуск к эксплуатации объектов заявителя (за исключением объектов лиц, указанных в [пункте 12](#) настоящих Правил, технологическое присоединение которых осуществляется к электрическим сетям классом напряжения до 10 кВ включительно, и объектов лиц, указанных в [пунктах 12.1 - 14](#) настоящих Правил);

г.1) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям. Для целей настоящих Правил под фактическим присоединением понимается комплекс технических и организационных мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, в которую была подана заявка, и объектов заявителя (энергопринимающих устройств) без осуществления фактической подачи (приема) напряжения и мощности на объекты заявителя (фиксация коммутационного аппарата в положении "отключено");

г.2) фактический прием (подача) напряжения и мощности, осуществляемый путем включения коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении "включено");

д) составление акта о технологическом присоединении, акта разграничения балансовой принадлежности, акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон, а также акта согласования технологической и (или) аварийной брони (для заявителей, указанных в [пункте 14\(2\)](#) настоящих Правил).

Согласно пункту 8 Правил технологического присоединения для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка заявителя. Если на расстоянии менее 300 метров от границ участка заявителя находятся объекты электросетевого хозяйства нескольких сетевых организаций, заявитель вправе направить заявку в любую из них. Эти положения не распространяются на заявителей, имеющих намерение осуществить технологическое присоединение энергопринимающих устройств по индивидуальному проекту.

Заявка направляется заявителем в сетевую организацию в 2 экземплярах письмом с описью вложения. Заявитель вправе представить заявку в сетевую организацию лично или через уполномоченного представителя, а сетевая организация обязана принять такую заявку.

Пунктом 14 Правил технологического присоединения определена категория заявителей, к которым может быть отнесена гр. ....: заявители - физические лица максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет до 15 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств), которые используются для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, и электроснабжение которых предусматривается по одному источнику (заявленная мощность энергопринимающих устройств гр. .... составляет 6 кВт).

Пунктом 15 Правил технологического присоединения определено, что сетевая

организация направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней со дня получения заявки, а при присоединении по индивидуальному проекту - со дня утверждения размера платы за технологическое присоединение уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

В целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств) и которые используются для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, договор оформляется сетевой организацией в соответствии с типовым договором по форме согласно [приложению № 1](#) и направляется заявителю - физическому лицу.

Заявитель подписывает оба экземпляра проекта договора в течение 30 дней с даты получения подписанного сетевой организацией проекта договора и направляет в указанный срок 1 экземпляр сетевой организации с приложением к нему документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего такой договор. Договор считается заключенным с даты поступления подписанного заявителем экземпляра договора в сетевую организацию.

При отсутствии сведений и документов, указанных в [пунктах 9, 10](#) и [12 - 14](#) настоящих Правил, сетевая организация уведомляет об этом заявителя в течение 6 рабочих дней с даты получения заявки и направляет ему для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней с даты получения недостающих сведений.

По результатам рассмотрения заявления, а также материалов и сведений, полученных в ходе его рассмотрения установлено, что соответствующая установленным законом требованиям заявка гр. ... на технологическое присоединение энергопринимающих устройств поступила в ОАО «Росжелдорпроект» 18.10.2012. Однако договор на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, расположенных по вышеуказанному адресу, в установленный Правилами технологического присоединения срок в адрес гр. ... направлен не был.

При этом, неисполнение ОАО «РЖД» обязанности по заключению договора технологического присоединения энергопринимающих устройств гр. ... приводит к не подключению собственника энергопринимающих устройств (гр. ...) к электрическим сетям, что в свою очередь является препятствием к доступу к электрическим сетям и соответственно на рынок услуг по передаче электрической энергии, что в итоге не дает возможности для заявителя заключить на законных основаниях договор энергоснабжения, купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности).

Данный факт указывает на то, что нарушение ОАО «РЖД» процедуры

технологического присоединения, установленной Правилами технологического присоединения, выразившееся в уклонении от заключения договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств гр. ...., ущемляет интересы гр. .... на осуществление технологического присоединения объекта к электрической сети в предусмотренные законодательством сроки и получение беспрепятственного доступа к услуге по передаче электрической энергии, а также услуге энергоснабжения принадлежащего ему объекта.

Таким образом, по результатам анализа законодательства Российской Федерации, представленных документов и сведений Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю установлено, что ОАО «РЖД», как сетевой организацией, осуществляющей в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям, не соблюдена процедура присоединения энергопринимающих устройств заявителя к электрическим сетям сетевой организации, предусмотренная Правилами технологического присоединения, а именно – ОАО «РЖД» в установленные Правилами технологического присоединения сроки не направило проект договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств и технические условия, как неотъемлемое приложение к данному договору, в адрес гр. ...., что указывает на несоблюдение ОАО «РЖД» требований Правил технологического присоединения и что привело к ущемлению интересов гр. ...

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 39.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, в случае выявления признаков нарушения [пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10](#) Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении [пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10](#) Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Приказом ФСТ России № 108-э/16 от 24.12.2003 ОАО «РЖД» включено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе по разделу «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии».

На основании изложенного Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в отношении ОАО «РЖД» было выдано предупреждение от 10.12.2013 №6/9475 о прекращении действий (бездействия), которые содержат

признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно указанного предупреждения, в связи с наличием в действиях (бездействии) ОАО «РЖД», выразившихся в уклонении от заключения договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств гр. ...., путем не направления договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств и технических условий, как неотъемлемого приложения к договору, в адрес гр. ...В., признаков нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупредило ОАО «РЖД» о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) путем совершения действий, направленных на заключение договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств гр. ... (в том числе путем направления проекта договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств) в срок до 23 декабря 2013 года.

О выполнении предупреждения ОАО «РЖД» необходимо было сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Однако, в указанные в вышепоименованном предупреждении сроки, сведений о его исполнении в Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю от ОАО «РЖД» не поступило. Также, от ОАО «РЖД» в Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю не поступало каких-либо ходатайств о продлении сроков исполнения вышепоименованного предупреждения.

В связи с изложенным, на основании части 8 статьи 39.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю приказом № 24 от 21.01.2014 возбуждено дело № 3-1/243.1 о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией по рассмотрению дела № 3-1/243.1 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

Как указывалось выше, Приказом ФСТ России № 108-э/16 от 24.12.2003 ОАО «РЖД» включено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе по разделу «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии».

Кроме того, по результатам проведенного Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю анализа состояния конкуренции на рынке услуг по передаче электрической энергии (технологического присоединения) в географических границах территории расположения блокпоста «Покровский», СНТ «ЦЭС-2», п.Приамурский Смидовичского района Еврейской автономной области, с учетом местонахождения объектов заявителей, в границах балансовой принадлежности сетей хозяйствующего субъекта, установлено, что

ОАО «РЖД» в 2012 году занимает доминирующее положение (100%).

При этом необходимо отметить следующее.

Частью 1.1 статьи 23.2 Федерального закона № 35-ФЗ установлено, что 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.

ОАО «РЖД», как сетевая организация, оказывающая услуги по передаче электроэнергии, является субъектом естественной монополии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», определяющей, что услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона № 35-ФЗ 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 обязательными требованиями.

Обязательство по совершению действий, указанных в статье 3 Федерального Закона № 35-ФЗ, возникает у сетевой организации 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, 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 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.

Исходя из статьи 26 Федерального Закона № 35-ФЗ, по договору об осуществлении технологического присоединения плата взимается однократно; договор заключается единовременно 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 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, 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.

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.

Исходя из изложенного, в соответствии с пунктами 3.17, 3.25, 3.26, 3.28 «Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией», утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 345, Комиссия, учитывая отсутствие

документов со стороны ОАО «РЖД», позволяющих сделать вывод о том, что положение ОАО «РЖД» не может быть признано доминирующим, руководствуясь документами и информацией, полученной в ходе рассмотрения материалов по делу № 3-1/243.1, а также руководствуясь служебным письмом отдела контроля экономической концентрации Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, принимает решение об установлении доминирующего положения ОАО «РЖД» в 2012 году на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории расположения блокпоста «Покровский», СНТ «ЦЭС-2», п.Приамурский Сидовичского района Еврейской автономной области в зоне расположения сетей ОАО «РЖД» (по границе балансовой принадлежности электрических сетей) с долей 100 %.

Также, как указано выше, ОАО «РЖД» является сетевой организацией, на которую распространяется действие Правил технологического присоединения, в частности, обязанность по осуществлению мероприятий по технологическому присоединению к принадлежащим сетевой организации электрическим сетям энергопринимающих устройств сторонних потребителей (заявителей). При этом факт передачи ОАО «РЖД» по договору поручения ОАО «Росжелдорпроект» либо иным лицам обязанности осуществлять комплекс юридических действий, связанных с технологическим присоединением энергопринимающих устройств третьих лиц (заявителей), не лишает ОАО «РЖД» - субъекта естественной монополии, занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг передачи электрической энергии, - статуса сетевой организации, и, соответственно, обязанностей, установленных Правилами технологического присоединения.

При этом, ОАО «РЖД», являясь субъектом естественной монополии, занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг передачи электрической энергии, должно обеспечивать контроль за действиями лиц, осуществляющих комплекс юридических действий, связанных с технологическим присоединением потребителей (заявителей) к электрическим сетям ОАО «РЖД». Исходя из Регламентов, распоряжений, договоров следует, что потребитель (заявитель) фактически не имеет возможности обратиться напрямую в сетевую организацию – ОАО «РЖД», как это предусмотрено Правилами технологического присоединения. Вместе с тем, избрание ОАО «РЖД» подобного способа реализации своего права на передачу каких-либо функций, не снимает с ОАО «РЖД», как сетевой организации, субъекта естественной монополии, занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, обязательств по соблюдению Правил технологического присоединения, равно как и не снимает ответственности именно с ОАО «РЖД» за действия (бездействия), связанные с несоблюдением Правил технологического присоединения.

В любом случае потребитель (заявитель), направляя заявку на технологическое присоединение в организации, выступающие от лица ОАО «РЖД», осуществляет действия по обращению за услугой естественно-монопольного характера к ОАО «РЖД». Таким образом, все действия (бездействия), совершаемые соответствующими организациями в отношении такого потребителя расцениваются и юридически являются действиями (бездействиями) исключительно ОАО «РЖД».

Иной подход (в частности, не совершение действий непосредственно ОАО «РЖД» опосредует отсутствие вины именно ОАО «РЖД») свидетельствовал бы о наличии у ОАО «РЖД», как субъекта естественной монополии, занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, возможности не исполнять обязанности, возложенные Правилами технологического присоединения и отсутствие ответственности у сетевой организации за совершаемые действия.

Следовательно, способ реализации права, выбранный ОАО «РЖД», не может ни при каких обстоятельствах снимать с ОАО «РЖД», как сетевой организации, субъекта естественной монополии, занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, обязанности по осуществлению технологического присоединения и ответственности, в том числе за нарушение антимонопольного законодательства.

Вышеперечисленное свидетельствует о том, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению – ОАО «РЖД» - имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, должен был предпринять все возможные меры по обеспечению выполнения обязанности публичного характера, возложенной на сетевую организацию государством, но не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

Названные действия указывают на пренебрежительное отношение ОАО «РЖД» к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям публичного права и свидетельствуют о наличии в действиях ОАО «РЖД» существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

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.

ОАО «РЖД» 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 «РЖД», также установлено не было.

С учетом вышеизложенного, нарушение ОАО «РЖД» процедуры технологического присоединения, установленной Правилами технологического присоединения, выразившееся в уклонении ОАО «РЖД» от заключения договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств гр. ...., расположенных по вышеуказанному адресу, привело к ущемлению интересов гр. ...

и является нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, в вышеуказанных действиях (бездействии) ОАО «РЖД» Комиссией по рассмотрению дела №3-1/243.1 о нарушении антимонопольного законодательства установлено наличие вины ОАО «РЖД» в совершении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела № 3-1/243.1 о нарушении антимонопольного законодательства лицами, участвующими в деле, представлены документы и сведения, согласно которым письмом от 10.12.2013 №3778и-ЖДЭ ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» направило в адрес гр. ... договор на технологическое присоединение энергопринимающих устройств №1448-12-13/ТП и технические условия, как неотъемлемое приложение к данному договору. Направление указанного договора подтверждается накладной (экспедиторской распиской) от 10.12.2013 №1055428732 почтовой компании «Major».

Вышепоименованный договор подписан обеими сторонами без разногласий и считается заключенным 10.01.2014.

При этом, согласно представленным сведениям Комиссией установлено, что заявка гр. ... на технологическое присоединение поступила в адрес ОАО «Росжелдорпроект» 18.10.2012, а договор на технологическое присоединение энергопринимающих устройств заключен с гр. ... лишь 10.01.2014.

На основании изложенного, Комиссия по рассмотрению дела №3-1/243.1 констатирует, что ОАО «РЖД» добровольно устранено нарушение антимонопольного законодательства и его последствия.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

На основании изложенного Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела №3-1/243.1 о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», основания для выдачи предписания у Комиссии отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

## РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в уклонении ОАО «РЖД» от заключения договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств гр. ... путем не направления договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств и технических условий, как неотъемлемого приложения к данному договору, в адрес гр. ..., что привело к ущемлению интересов гр. ...
2. Прекратить рассмотрение дела о нарушении ОАО «РЖД» пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по основанию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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