

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена "31" мая 2011 года

В полном объеме решение изготовлено "15" июня 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: - Семенова Е.Г. – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;
Члены Комиссии - Расторгуева Ю.М. - начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;
- Данильченко А.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

в присутствии:

представителей ОАО «Российские железные дороги» (далее - ОАО «РЖД») <...>, <...>;

представителей Муниципального предприятия «Горэлектросеть» г. Магнитогорска (далее – МП «Горэлектросеть») - <...>, <...>,

рассмотрев дело № 86-04/10 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в отношении МП «Горэлектросеть»,

УСТАНОВИЛА:

Между ОАО «РЖД» и ООО «Энергопромсбыт» заключен договор поручения от 14.09.2007 № 1010, по которому последнее обязуется совершать от имени и за счет ОАО «РЖД» юридические и иные действия (мероприятия), связанные с технологическим присоединением энергопринимающих устройств третьих лиц к электрическим сетям филиалов ОАО «РЖД». ООО «Энергопромсбыт» собственными энергопринимающими устройствами не располагает, что подтверждается письмом от 12.05.2009 № ю-1774.

Глава 2 указанного агентского договора предусматривает, что ООО «Энергопромсбыт» заключает от имени и за счет ОАО «РЖД» договоры с заявителями на осуществление технологического присоединения, а также представляет интересы ОАО «РЖД» в отношениях с третьими лицами по всем вопросам, связанным с технологическим присоединением энергопринимающих устройств заявителей к электрическим сетям филиалов ответчика и с оплатой этого технологического присоединения.

Распоряжением ОАО «РЖД» от 31.03.2008 № 637р утвержден регламент о взаимодействии по вопросам технологического присоединения сторонних потребителей к электрическим сетям ОАО «РЖД» (далее - Регламент).

В соответствии с подпунктом 3.3 пункта 3 Регламента ООО «Энергопромсбыт» при получении заявки на технологическое присоединение (далее - заявка) от железной дороги или напрямую от заявителя выполняет следующие действия:

проверяет полноту представленных сведений в заявке с учетом положений пункта 2.2 Регламента (при имеющихся замечаниях в течении 6-ти рабочих дней направляет заявителю (подпункт 3.3.1); в течение 2-х рабочих дней получает заключение службы электрификации и электроснабжения о наличии (отсутствии) технической возможности для технологического присоединения (в случае

отрицательного результата направляет заявителю отказ в осуществлении технологического присоединения по основанию отсутствия технической возможности) (подпункт 3.3.2);
в течение 5 рабочих дней направляет копию заявки субъекту оперативно-диспетчерского управления (если присоединяемая мощность больше 750 кВА) (подпункт 3.3.3);
в течение 10 рабочих дней направляет копию заявки во внешнюю сетевую организацию (если присоединяемая мощность более 750 кВА) (подпункт 3.3.4);
при отсутствии замечаний по подпунктам 3.3.1 и 3.3.2 Регламента в течение 10 рабочих дней разрабатывает совместно со Службой электрификации и электроснабжения железной дороги проект технических условий и направляет его для согласования: железной дороге (срок согласования 3 дня) и (или) субъекту оперативно-диспетчерского управления (если присоединяемая мощность более 750 кВА, срок согласования -15 рабочих дней) (подпункт 3.3.5);
направляет заявителю на рассмотрение договор на технологическое присоединение и технические условия (согласованные с железной дорогой), после выполнения работ по подпунктам 3.3.1 – 3.3.5).

Ответственность за действия ООО «Энергопромсбыт» по технологическому присоединению энергопринимающих устройств третьих лиц к электрическим сетям ответчика, согласно агентскому договору от 14.09.2007 № 1010, возлагается на ОАО «РЖД».

Между МП «Горэлектросеть» и ОАО «РЖД» подписан договор на технологическое присоединение от 15.10.2009 № 105-09/09 (далее - Договор).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора его неотъемлемой частью являются технические условия на технологическое присоединение электроустановок, которые подлежат обязательному согласованию сторонами путем подписания.

28.09.2009 ООО «Энергопромсбыт» направило письмо исх. № 809и-ЭПС в филиал ОАО «СО ЕЭС» Челябинское РДУ (далее - системный оператор), в котором попросило рассмотреть и согласовать технические условия к Договору исх. № 938и-ЭПС (далее — Технические условия)

30.10.2009 в адрес МП «Горэлектросеть» поступили Технические условия, которые не согласованы с системным оператором.

17.11.2009 системный оператор в ответ на письмо исх. № 809и-ЭПС от 28.09.2009 сообщил ООО «Энергопромсбыт» письмом от 12.11.2009 исх. № Р62-б1-в-9-и2119, что примет на рассмотрение Технические условия при предоставлении ООО «Энергопромсбыт» следующих документов (информации), а именно: плана расположения энергопринимающих устройств, однолинейной схемы МП «Горэлектросеть», перечня и мощности энергопринимающих устройств заявителя.

19.11.2009 МП «Горэлектросеть» в ответ на письмо от 30.10.2009 исх. № 938и-ЭПС направило в ООО «Энергопромсбыт» письмо исх. № юр-1176, в котором попросило направить в их адрес Технические условия, согласованные с системным оператором.

24.02.2010 МП «Горэлектросеть» направило в ООО «Энергопромсбыт» письмо исх. № юр-219, в котором повторно попросило направить в их адрес Технические условия, согласованные с системным оператором.

23.04.2010 ООО «Энергопромсбыт» обратилось в Государственный комитет «Единый тарифный орган Челябинской области» (далее - ГК ЕТО) с заявлением исх. № 511и-ЭПС об установлении индивидуальной платы за технологическое присоединение энергопринимающих объектов МП «Горэлектросеть» по Договору.

12.05.2010 ГК ЕТО направило письмо исх. № 1872-02 в ООО «Энергопромсбыт», которым известило об отказе в открытии дела об установлении тарифов (цен) для МП «Горэлектросеть», так как отсутствуют Технические условия, согласованные с системным оператором. Письмо исх. № 1872-02 ООО «Энергопромсбыт» получено 21.06.2010.

18.05.2010 МП «Горэлектросеть» направило в ООО «Энергопромсбыт» письмо исх. № юр-802, в котором в очередной раз попросило направить в их адрес Технические условия, согласованные с системным оператором.

Однако, МП «Горэлектросеть» не получило от ООО «Энергопромсбыт» ответов на письма 19.11.2009 исх. № юр-1176, 24.02.2010 исх. № юр-219, 18.05.2010 исх. № юр-802, которыми просило предоставить Технические условия, согласованные с системным оператором.

26.07.2010 МП «Горэлектросеть» обратилось в Челябинское УФАС России с заявлением на действия ОАО «РЖД», ООО «Энергопромсбыт», выразившиеся в уклонении от выдачи технических условий по Договору, согласованных с системным оператором.

17.08.2010 Челябинским УФАС России по заявлению МП «Горэлектросеть» от 26.07.2010 направлен запрос в ООО «Энергопромсбыт», который был получен последним 06.09.2010.

10.09.2010 ООО «Энергопромсбыт», после получения запроса от антимонопольного органа, направило системному оператору письмо исх. № 1168-и-ЭПС, в котором попросило ускорить рассмотрение письма последнего от 28.09.2009 исх. № 809и-ЭПС.

23.09.2010 в ответ на указанное письмо системный оператор направил ООО «Энергопромсбыт» письмо исх. № р62-б-в-9-и-1799, в котором указал, что ответ на письмо от 28.09.2009 исх. № 809и-ЭПС системный оператор направлял ООО «Энергопромсбыт» по факсу 12.11.2009.

10.11.2010 ООО «Энергопромсбыт» письмом исх. № 1394-и-ЭПС представило системному оператору документы, необходимые для согласования Технические условия, запрашиваемые последним письмом от 12.11.2009 исх. № Р62-б1-в-9-и2119. Системный оператор, рассмотрев представленные документы ООО «Энергопромсбыт», направил последнему письмом от 17.11.2010 исх. № Р62-б-в-19.2-и-2230 замечания к Техническим условиям, после устранения которых ООО «Энергопромсбыт» должно обратиться к системному оператору за согласованием Технические условия.

Иных обращений от ООО «Энергопромсбыт», ОАО «РЖД», направленных в адрес системного оператора, в антимонопольный орган не представлено.

03.12.2010 МП «Горэлектросеть» направило письмо исх. № юр-2288 в ООО «Энергопромсбыт» с предложением расторгнуть Договор в связи с уклонением ООО «Энергопромсбыт» от выдачи Технические условия, согласованных с системным оператором. ООО «Энергопромсбыт» не представило в МП «Горэлектросеть» ответа на указанное письмо.

07.02.2011 МП «Горэлектросеть» направило в ОАО «РЖД» письмо о расторжении Договора.

04.03.2011 между МП «Горэлектросеть» и ОАО «РЖД» заключено соглашение о расторжении договора на технологическое присоединение № 105-09/09.

На заседаниях Комиссии 30.05.2011 представители МП «Горэлектросеть» <...> пояснили следующее.

Электроснабжение потребителей Северной группы левобережной части города Магнитогорска обеспечивается по фидерам 36-35, 85-47 от подстанций ОАО «ММК». Данные подстанции обеспечивают мощностью сталеплавильное производство ОАО «ММК», нагрузка и режим которых негативно влияет на качество электрической энергии.

Строительство объектов жизнеобеспечения данного района города, таких как тепловые насосные станции для отопления жилищного фонда, насосные станции для водоснабжения жилищного фонда осуществлялось в довоенное время (1930-1940 гг.) совместно со строительством объектов ОАО «ММК» и электросетей 10 кВ ф36-35 и ф85-47.

Учитывая изношенность и протяженность существующих сетей электроснабжения объектов жилфонда, для снижения аварийности и исключения перерывов в электроснабжении, необходимо строительство новых сетей от подстанций № 36, 85.

В связи с тем, что необходимо изменение категории надежности электроснабжения Центрального теплового пункта пос. Ново-Туково (МП трест «Теплофикация»), имеющего третью категорию надежности электроснабжения, так как в зимнее время из-за изношенности сетей и отсутствия резервного ввода по сетям 10 кВ, приводит к перерыву в электроснабжении и соответственно к срыву подачи тепла в жилые дома, в связи с чем и был заключен договор на технологическое присоединение от 15.10.2010 №105-09/09. В соответствии с пунктом 1.1 указанного договора его неотъемлемой частью являются технические условия на технологическое присоединение

электроустановок, которые подлежат обязательному согласованию сторонами с системным оператором.

В соответствии с пунктом 15 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее — Правила присоединения, в редакции от 21.04.2009) на ОАО «РЖД» возлагается обязанность по направлению в адрес заявителя технических условий, согласованных с системным оператором.

Однако, до момента расторжения Договора ни ОАО «РЖД», ни ООО «Энергопромсбыт» не представили МП «Горэлектросеть» Технические условия.

Бездействие ОАО «РЖД» и ООО «Энергопромсбыт» по ненаправлению МП «Горэлектросеть» Технические условия, согласованных с системным оператором, было поставлено в неразумные ограничения своих прав и законных интересов, в частности, невключение строительство объектов по Договору в долгосрочную инвестиционную программу.

Отсутствие Технические условия, согласованных с системным оператором влечет невозможность установления ГК ЕТО платы за технологическое присоединение по Договору, а отсутствие указанной платы является препятствием для включения в инвестиционную программу МП «Горэлектросеть» на 2011 год затрат на оплату стоимости технологического присоединения к сетям ОАО «РЖД», а иные источники оплаты у заявителя отсутствуют.

Учитывая, что МП «Горэлектросеть» не включило будущие затраты на строительство объектов энергопринимающих устройств в инвестиционную программу на 2011 год, а также бездействия ОАО «РЖД» по согласованию технических условий на протяжении более 16 месяцев, вынудило заявителя направить в ОАО «РЖД» письмо с предложением о расторжении Договора.

Соглашение о расторжении Договора было подписано между МП «Горэлектросеть» и ОАО «РЖД» 04.03.2011.

ОАО «РЖД» не в первый раз нарушает антимонопольное законодательство в отношении МП «Горэлектросеть».

Так, МП «Горэлектросеть» в сентябре 2008 года направило заявку на технологическое присоединение в ОАО «РЖД», а договор на технологическое присоединение был подписан только 15.10.2009. В результате указанного бездействия ОАО «РЖД» законные интересы и права МП «Горэлектросеть» были ущемлены, а срок заключения договора на технологическое присоединение был задержан на 1 год, что подтверждается решением от 20.10.2009 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 40-04/09.

МП «Горэлектросеть» планирует повторно обратиться в ОАО «РЖД» за технологическим присоединением, в связи с чем считает, что ОАО «РЖД» необходимо выдать предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции, нарушению антимонопольного законодательства.

На заседании Комиссии 22.03.2011 представители системного оператора <...> пояснили следующее.

В целях обеспечения соблюдения установленных параметров надежности функционирования Единой энергетической системы России и качества электрической энергии системный оператор осуществляет согласование технических условий, выданных сетевой организацией, при осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств, присоединяемая мощность которых превышает 750 кВА.

В адрес филиала ОАО «СО ЕЭС» Челябинское РДУ поступило письмо под вх. № 2997-п от 09.11.2009 от ООО «Энергопромсбыт», которым направлены Технические условия по Договору для

согласования.

Системный оператор при рассмотрении письма от 09.11.2009 вх. № 2997п, выявил отсутствие необходимых документов для согласования Технических условий, о чем сообщил ООО «Энергопромсбыт» в письме от 12.11.2009 исх. № Р62-61-в-9-и-2119. Письмо от 12.11.2009 исх. № Р62-61-в-9-и-2119 системный оператор направил по факсу 12.11.2010 на номер <...>, который был указан на бланке письма от 09.11.2009 вх. № 2997п ООО «Энергопромсбыт».

При этом ответ от ООО «Энергопромсбыт» на письмо от 12.11.2009 исх. № Р62-61-в-9-и-2119 системному оператору не поступил, и только по прошествии года от ООО «Энергопромсбыт» поступило письмо от 10.09.2010 о согласовании Технических условий.

24.09.2010 системный оператор по факсу на номер <...> (495)933-21-85 повторно направил в ООО «Энергопромсбыт» письмо от 12.11.2009 исх. № Р62-61-в-9-и-2119, на которое ООО «Энергопромсбыт» представил письмом от 10.11.2010 исх. № 1394-и-ЭПС все необходимые документы для согласования Технических условий.

Системный оператор после рассмотрения письма от 10.11.2010 исх. № 1394-и-ЭПС направил 17.11.2010 в ООО «Энергопромсбыт» по факсу на номер <...> (495)933-21-85 предложения для включения в Технические условия, которые также были направлены и по почте простым письмом.

Иных обращений о согласовании Технических условий со стороны ООО «Энергопромсбыт» не поступало.

Таким образом, Технические условия по Договору не были согласованы ООО «Энергопромсбыт» с системным оператором.

ООО «Энергопромсбыт» письмами от 09.09.2010 исх. № 1152и-ЭПС, от 01.12.2010 исх. № 1502и-ЭПС пояснило следующее.

В соответствии с пунктом 1.1 Договора Технические условия являются его неотъемлемой частью, подлежащей согласованию сторонами путем подписания.

Отсутствие согласованных сторонами Договора Технических условий свидетельствует о невозможности осуществить мероприятия по технологическому присоединению МП «Горэлектросеть».

ООО «Энергопромсбыт» в рамках исполнения обязанностей по технологическому присоединению МП «Горэлектросеть» в соответствии с пунктами 20, 21 Правил присоединения неоднократно предпринимал попытки согласования технических условий на технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителя с системным оператором (письма от 10.09.2010 № 1168и-ЭПС, от 10.11.2010 исх. № 1394и-ЭПС). Однако, ответов от системного оператора на письма от 10.09.2010 № 1168и-ЭПС, от 10.11.2010 исх. № 1394и-ЭПС ООО «Энергопромсбыт» не получило.

На заседании Комиссии 30.05.2011 представитель ОАО «РЖД» <...> пояснил следующее.

Длительность исполнения договора на технологическое присоединение № 105-09/09, в части согласования технических условий с системным оператором, не повлекло за собой наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и или(или) ущемления интересов заявителя, что подтверждается письмами МП «Горэлектросеть» от 03.12.2010 № юр-2288, от 07.02.2011 № юр-187 о желании расторгнуть договор, в связи с чем ОАО «РЖД» просит прекратить рассмотрения дела № 86-04/10 по пункту 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и объяснения сторон, Комиссия пришла к выводу о нарушении ОАО «РЖД» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» по следующим основаниям.

1. Понятие «сетевой организации» дано в п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.04 № 861 (далее — Правила недискриминационного доступа).

Сетевой организацией признается организация, владеющая на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такая организация оказывает услуги по передаче электрической энергии и осуществляет в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

ОАО «РЖД» владеет на законном основании объектами электросетевого хозяйства, а также в отношении ЮУЖД-филиала ОАО «РЖД» утверждены тарифы на услуги по передаче электрической энергии постановлениями Государственного Комитета «Единый тарифный орган Челябинской области» от 30.08.2007 № 20/44 на 2008 год и от 25.12.2008 № 43/259 на 2009 год (письмо ОАО «РЖД» от 12.05.2009 № НЮ-1774).

Таким образом, в силу пункта 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила присоединения), ОАО «РЖД» является сетевой организацией, осуществляющей деятельность по технологическому присоединению.

Услуги по технологическому присоединению являются обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии (постановление Федерального Арбитражного суда Уральского округа от 23.04.2009 № Ф09-2387/09-С1, определение ВАС РФ от 27.05.2009 № 6246/09).

В силу положений пункта 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Следовательно, ОАО «РЖД», как хозяйствующий субъект, оказывающий услуги по передаче электрической энергии, является субъектом естественной монополии.

Таким образом, в силу ч. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции положение ОАО «РЖД» на данном товарном рынке признается доминирующим.

2. Согласно статье 23 Закона о защите конкуренции антимонопольные органы уполномочены возбуждать и рассматривать дела о нарушении антимонопольного законодательства. В соответствии с абзацем 2 пункта 2 постановления Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль за соблюдением Правил присоединения (в редакции от 21.04.2009) в рамках своих полномочий.

Вопросы рассмотрения заявок на технологическое присоединение, заключения договоров на технологическое присоединение осуществляются в порядке, предусмотренном Правилами присоединения.

В соответствии с пунктом 3 Правил присоединения сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению и не вправе отказать обратившемуся к ней лицу в услуге по технологическому присоединению и заключении соответствующего договора при условии соблюдения им настоящих Правил и наличия технической возможности технологического присоединения.

При этом Правила присоединения устанавливают следующую процедуру технологического присоединения (пункт 7 Правил присоединения):

а) подача заявки на технологическое присоединение (далее - заявка) юридическим или физическим лицом (далее - заявитель), которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение, реконструкцию и увеличение мощности энергопринимающих устройств, а также изменить категорию надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной

деятельности, не влекущие пересмотр (увеличение) величины присоединенной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя;

- б) заключение договора;
- в) выполнение сторонами договора мероприятий, предусмотренных договором;
- г) получение разрешения уполномоченного федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору на допуск в эксплуатацию объектов заявителя;
- д) составление акта о технологическом присоединении и акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

Из содержания статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее — Закон об электроэнергетике) следует, что технологическое присоединение осуществляется на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом. Указанный договор является публичным.

При этом в пункте 6 Правил присоединения указано, что технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные данными правилами.

В соответствии с Правилами присоединения сетевая организация должна в срок, установленный Правилами присоединения, осуществить мероприятия, направленные на подготовку и выдачу договора на технологическое присоединение заявителю.

Таким образом, оказать услугу по технологическому присоединению фактически может и в силу императивного требования закона обязана только та сетевая организация, куда обратились с соответствующей заявкой на технологическое присоединение юридическое или физическое лицо.

В силу своего доминирующего положения на рынке услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению к электрическим сетям ОАО «РЖД» обязано соблюдать запреты, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции, в том числе не допускать действий, которые имеют либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов, в том числе такие действия как экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями в случае наличия возможности поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или 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.

МП «Горэлектросеть» относится к категории заявителей, указанных в пункте 9 Правил присоединения, так как присоединяемая мощность энергопринимающих устройств превышает 750 кВА.

Для категории заявителей, указанных в пункте 9 Правил присоединения, сетевая организация обязана направить для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах в течение 15 рабочих дней с даты получения заявки (пункт 15 Правил присоединения).

Договор на технологическое присоединение № 105-09/09 между МП «Горэлектросеть» и ООО «Энергопромсбыт» заключен 15.10.2009.

По статье 26 Закона об электроэнергетике, пункту 18 Правил присоединения сетевая организация принимает на себя обязательства по реализации мероприятий, необходимых для осуществления технологического присоединения энергопринимающих устройств МП «Горэлектросеть», в том числе мероприятий по разработке и в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации об электроэнергетике, согласованию с системным оператором технических условий, обеспечению готовности объектов электросетевого хозяйства, включая их проектирование, строительство, реконструкцию, к присоединению энергопринимающих устройств и (или) объектов

электроэнергетики, урегулированию отношений с третьими лицами в случае необходимости строительства (модернизации) такими лицами принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства (энергопринимающих устройств, объектов электроэнергетики).

С даты заключения договора сетевая организация обязана в течение 15 рабочих дней выдать МП «Горэлектросеть» технические условия, а копии выданных технических условий направить системному оператору (пункт 20 Правил присоединения).

Системный оператор является специализированной организацией, единолично осуществляющей централизованное оперативно-диспетчерское управление в пределах Единой энергетической системы России и уполномоченной на выдачу оперативных диспетчерских команд и распоряжений, обязательных для субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии, влияющих на электроэнергетический режим работы энергетической системы, в том числе потребителей электрической энергии с управляемой нагрузкой (статья 12 Закона об электроэнергетике).

Системный оператор в течение 15 дней с даты получения проекта технических условий от сетевой организации обязан их согласовать либо направить замечания на технические условия, если осуществляется технологическое присоединение энергопринимающих устройств, присоединяемая мощность которых превышает 750 кВА (абзац 3 пункт 21 Правил присоединения).

30.10.2009 в адрес МП «Горэлектросеть» поступили Технические условия, которые не согласованы с системным оператором.

МП «Горэлектросеть» письмами от 19.11.2009 исх. № юр-1176, 24.02.2010 исх. № юр-219, 18.05.2010 исх. № юр-802 просило ООО «Энергопромсбыт» направить в его адрес Технические условия, согласованные с системным оператором. Однако, от ООО «Энергопромсбыт» ответов на указанные письма в МП «Горэлектросеть» не поступало, так же как и Технических условий, согласованных системным оператором.

В соответствии со статьей 432 Гражданского кодекса РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными условиями договора являются условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.

Учитывая, что в соответствии с подпунктом «а» пункта 16 и пунктом 18 Правил присоединения одним из существенных условий договора является перечень мероприятий по технологическому присоединению, который определяется в технических условиях, являющихся неотъемлемой частью договора, и обязательства сторон по их выполнению, Комиссия пришла к выводу, что технические условия, закрепляющий перечень мероприятий по технологическому присоединению и обязательства по их выполнению между ОАО «РЖД» и МП «Горэлектросеть», являются существенными условиями договора на технологическое присоединение.

Проанализировав условия договора по правилам статьи 431 Гражданского кодекса Российской Федерации, Комиссия установила, что сторонами не согласованы условия о мероприятиях по технологическому присоединению и обязательства по их исполнению, соответственно и Договор на технологическое присоединение не является заключенным, так как ООО «Энергопромсбыт» в лице ОАО «РЖД» уклоняется от согласования технических условий по технологическому присоединению с системным оператором.

Уклонение ООО «Энергопромсбыт» от выдачи МП «Горэлектросеть» Технических условий, согласованных с системным оператором, установлено материалами данного дела.

Так, ООО «Энергопромсбыт», получив от системного оператора письмо от 12.11.2009 исх. № Р62-б1-в-9-и2119, с декабря 2009 года до сентября 2010 года не предпринимало никаких действий по согласованию технических условий с системным оператором, и только после получения 06.09.2010 от Челябинского УФАС России запроса от 17.08.2010 исх. № 7130/04 обратилось к системному оператору письмом от 10.09.2010 с просьбой согласовать технические условия, направленные

ранее письмом от 28.09.2009 исх. № 809и-ЭПС.

23.09.2010 в ответ на указанное письмо системный оператор направил ООО «Энергопромсбыт» письмо исх. № р62-б-в-9-и-1799, в котором указал, что ответ на письмо от 28.09.2009 исх. № 809и-ЭПС системный оператор направлял ООО «Энергопромсбыт» по факсу 12.11.2009.

10.11.2010 ООО «Энергопромсбыт» письмо исх. № 1394и-ЭПС представило системному оператору документы, необходимые для согласования Технических условий, запрашиваемые последним письмом от 12.11.2009 исх. № Р62-б1-в-9-и-2119.

17.11.2010 системный оператор предложил ООО «Энергопромсбыт» внести изменения в Технические условия в ООО «Энергопромсбыт» письмом исх. № Р62-б-в-19.2-и-2230, которое было направлено по факсу на номер <...> (495) 933-21-85 согласно отчету об отправке факсов за 17.11.2010, а также по почте простым письмом, что подтверждается реестром писем за октябрь-ноябрь 2010 года.

Комиссия, изучив переписку ООО «Энергопромсбыт» с системным оператором, а именно: письмо от 28.09.2010 исх. № 809и-ЭПС, которое было направлено ООО «Энергопромсбыт» в адрес системного оператора в период рассмотрения дела № 40-04/09 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Энергопромсбыт» в лице ОАО «РЖД» в отношении МП «Горэлектросеть»;

письма от 10.09.2010 № 1168и-ЭПС и от 10.11.2010 исх. № 1394и-ЭПС, которые ООО «Энергопромсбыт» направило системному оператору только после получения запроса Челябинского УФАС России от 17.08.2010 по заявлению МП «Горэлектросеть» на действия ООО «Энергопромсбыт» в лице ОАО «РЖД»,

пришла к выводу о том, что направление ООО «Энергопромсбыт» указанных писем предпринималось с целью избежания ответственности за нарушение антимонопольного законодательства, а не с целью принятия мер по согласованию Технических условий с системным оператором.

Так, ни ОАО «РЖД», ни ООО «Энергопромсбыт» не представлено доказательств, подтверждающих, что в период с октября 2009 года по август 2010 года и в период с декабря 2010 года по март 2011 года указанными сторонами предпринимали меры для согласования Технических условий с системным оператором.

Бездействие ОАО «РЖД» и ООО «Энергопромсбыт», выразившееся в непринятии мер по согласованию Технических условий с системным оператором, привело к затягиванию исполнения Договора, не включение строительства объектов по Договору в долгосрочную инвестиционную программу МП «Горэлектросеть».

Для обеспечения недопущения ухудшения условий электроснабжения присоединенных ранее энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики необходимо развитие (модернизация) объектов электросетевого хозяйства и (или) строительство, реконструкция объектов по производству электрической энергии, сроки технологического присоединения определяются исходя из инвестиционных программ сетевых организаций и обязательств производителей электрической энергии по предоставлению мощности, предусматривающих осуществление указанных мероприятий.

Отсутствие Технических условий, согласованных с системным оператором, препятствует ГК ЕТО установить плату по индивидуальному проекту, что подтверждается письмом от 12.05.2010 исх. № 1872-02, которым известно об отказе в открытии дела об установлении тарифов (цен) для МП «Горэлектросеть», так как отсутствуют Технические условия, согласованные с системным оператором.

Более того, срок заключения договора на технологическое присоединение был необоснованно затянут ОАО «РЖД» на 16 месяцев (с 30.10.2009 по 04.03.2011), что является существенным нарушением прав и законных интересов МП «Горэлектросеть» при реализации права на технологическое присоединение.

Согласно агентскому договору от 14.09.2007 № 1010 ООО «Энергопромсбыт» совершает от имени и

за счет ОАО «РЖД» юридические и иные действия, связанные с технологическим присоединением энергопринимающих устройств третьих лиц к электрическим сетям ОАО «РЖД».

Глава 2 указанного агентского договора предусматривает то, что ООО «Энергопромсбыт» заключает от имени и за счет ОАО «РЖД» договоры с заявителями на осуществление технологического присоединения, а также представляет интересы ОАО «РЖД» в отношении третьими лицами по всем вопросам, связанным с технологическим присоединением энергопринимающих устройств заявителей к электрическим сетям филиалов ответчика и с оплатой этого технологического присоединения.

Ответственность за действия ООО «Энергопромсбыт» по технологическому присоединению энергопринимающих устройств третьих лиц к электрическим сетям ответчика, согласно агентскому договору от 14.09.2007 № 1010, возлагается на ОАО «РЖД».

На основании изложенного, Комиссия расценивает бездействие ОАО «РЖД», выразившееся в непринятии мер по согласованию с системным оператором технических условий по договору на технологическое присоединение от 15.10.2010 № 105-09/09, уклонением от заключения договора на технологическое присоединение, нарушающим пункт 5 часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Исходя системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребление доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (пункт 4 постановления ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства»).

Таким образом, состав правонарушения, предусмотренный статьей 10 Закона о защите конкуренции, является формальным, т.е. антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства сам факт антиконкурентного поведения ОАО «РЖД» в виде злоупотребления доминирующим положением вне зависимости от наличия каких-либо последствий такого поведения.

В рассматриваемом случае последствия нарушения ОАО «РЖД» пункта 5 части 1 Закона о защите конкуренции выразились в вынужденном расторжении МП «Горэлектросеть» договора на технологическое присоединение от 15.10.2010 № 105-09/09.

Учитывая намерение МП «Горэлектросеть» повторно подать заявку на технологическое присоединение в ОАО «РЖД», и поэтому в целях недопущения действий ОАО «РЖД», которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции, нарушению антимонопольного законодательства, Комиссией решено выдать соответствующее предписание.

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 бездействие ОАО «РЖД», выразившееся в непринятии мер по согласованию с системным оператором технических условий по договору на технологическое присоединение от 15.10.2010 № 105-09/09, уклонением от заключения договора на технологическое присоединение, нарушающим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ОАО «РЖД» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции, нарушению антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Челябинского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Е.Г. Семенова

Члены Комиссии:

Ю.М. Расторгуева

А.В. Данильченко

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Челябинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.

Примечание. 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 18

31 мая 2011 года

г. Челябинск

Комиссия Челябинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: - Семенова Е.Г. – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии - Расторгуева Ю.М. – начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

- Данильченко А.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 31 мая 2011 года по делу № 86-04/10 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» (далее — ОАО «РЖД») пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «РЖД» предписание о не допускать действия, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции, нарушению антимонопольного законодательства.

ОАО «РЖД» с момента получения решения по делу № 86-04/10 и настоящего предписания при поступлении заявки на технологическое присоединение от МП «Горэлектросеть» принять меры, направленные на заключение договора на технологическое присоединение с МП «Горэлектросеть», в том числе к согласованию технических условий с системным оператором, в пределах сроков, установленных Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

В целях контроля исполнения настоящего предписания ОАО «РЖД» в течение месяца с момента заключения договора на технологическое присоединение с МП «Горэлектросеть» представить в Челябинское УФАС России следующие документы:
заявку на технологическое присоединение;
договор на технологическое присоединение;
технические условия.

Председатель Комиссии

Е.Г. Семенова

Члены Комиссии

Ю.М. Расторгуева

А.В. Данильченко

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня изготовления решения по делу № 86-04/10 в полном объеме в Арбитражный суд Челябинской области.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания 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 предписание антимонопольного органа.