

ЗАО «Унистрой»

Фармацевтический проезд, д. 3,
г. Москва, 125239

ОАО «Московская объединенная
электросетевая компания»

2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2,
г. Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-570/77-14

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «25» июня 2014 года
В полном объеме решение изготовлено «09» июля 2014 года

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии: (...) - исполняющего обязанности заместителя
руководителя;
Членов комиссии: (...) - начальника отдела контроля за
соблюдением антимонопольного
законодательства хозяйствующими субъектами,
(...) - главного специалиста-эксперта отдела
контроля за соблюдением антимонопольного
законодательства хозяйствующими субъектами,
(...) - старшего специалиста 1 разряда отдела
контроля за соблюдением антимонопольного
законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

ЗАО «Унистрой» – (...) (приказ № (...) от (...));
ОАО «МОЭСК» – (...) (доверенность № (...) от (...)),
– (...) (по доверенности № (...) от (...)),

рассмотрев дело № 1-10-570/77-14 по признакам нарушения ОАО «Московская объединённая электросетевая компания» (ИНН 5036065113; адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр-д., д. 3, стр. 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление ЗАО «Унистрой» по вопросу нарушения ОАО «МОЭСК» правил технологического присоединения при рассмотрении заявки № И-10-00-931048/103 (далее — Заявка) на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, расположенных на объекте по адресу: г. Москва, Фармацевтический проезд, влад. 3 (вх. от 20.11.2013 № 37538).

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

В связи с наличием в действиях ОАО «МОЭСК», выразившихся в направлении ЗАО «Унистрой» по результатам рассмотрения заявки от 11.11.2010 № И-10-00-931043/103 проекта договора с условиями, противоречащими законодательству в части порядка ценообразования, в уклонении от приведения условий договора об осуществлении технологического присоединения в соответствие с 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 Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, признаков нарушения антимонопольного законодательства,

предусмотренных пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Московское УФАС России на основании статьи 39¹ Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направило в адрес ОАО «МОЭСК» Предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. от 18.02.2014 № АД/4481).

Письмом (исх. от 11.03.2014 № МКС/01/3231) ОАО «МОЭСК» в ответ на Предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. от 18.02.2014 № АД/4481) уведомило Московское УФАС России об отказе в прекращении действий содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренные пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 8 статьи 39¹ Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-570/77-14 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ОАО «МОЭСК» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим собранием акционеров ОАО «МОЭСК» (протокол от 21.06.2007 № 4).

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ОАО «МОЭСК» оказывает услуги по передаче и распределению электрической энергии и по присоединению к электрическим сетям.

Согласно статье 4 Закона 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, мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляются 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.

Как указано в постановлении Президиума ВАС РФ от 08.09.2009 № 6057/09 по делу № А49-3724/2008-120а/21-АК, технологическое присоединение не образует отдельного вида экономической деятельности, является нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем не составляет самостоятельного товарного рынка.

Статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ОАО «МОЭСК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям ОАО «МОЭСК» на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации права от 26.05.2011 № 77-АН серия 194657, ЗАО «Унистрой» владеет на праве собственности нежилым помещением, расположенным по адресу: г. Москва, пр. Фармацевтический, д. 3, площадь 383,5 кв.м.

ЗАО «Унистрой» для увеличения мощности энергопринимающих устройств, расположенных на объекте, по адресу: г. Москва, пр. Фармацевтический, д. 3, площадь 383,5 кв.м (далее - Объект) подало в ОАО «МОЭСК» заявку на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, зарегистрированную 11.11.2010 за № И-10-00-931043/103. По результатам рассмотрения указанной заявки между ЗАО «Унистрой» и ОАО «МОЭСК» 10.02.2011 заключен договор об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям № ИА-10-302-7348(931048) (далее - Договор), предметом которого является осуществление технологического присоединения энергопринимающих устройств ЗАО «Унистрой», расположенных на объекте по адресу: г. Москва, пр. Фармацевтический, д. 3 и выданы технические условия, являющиеся неотъемлемым приложением к Договору.

Пунктом 3.1 указанного договора установлена плата за технологическое присоединение, рассчитанная в соответствии с постановлением РЭК Москвы от

26.02.2010 № 9 и составляющая 87 367,00 (восемьдесят семь тысяч триста шестьдесят семь рублей 00 копеек) за 1 кВА присоединяемой мощности, кроме того НДС 18 %. Общая сумма по договору составила 2 061 861, 20 (два миллиона шестьдесят одна тысяча восемьсот шестьдесят один рубль 20 копеек), в том числе НДС 18 % 314 521,20 (триста четырнадцать тысяч пятьсот двадцать один рубль 20 копеек).

Заявителем внесена плата за технологическое присоединение, что подтверждается платежными поручениями от 01.03.2011 № 26, от 09.06.2011 № 70, от 29.11.2011 № 157).

В соответствии с частью 1 статьи 23 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее — Закон об электроэнергетике), государственное регулирование цен (тарифов) осуществляется в порядке, установленном основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике и правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными Правительством Российской Федерации. При этом регулируемые цены (тарифы) могут устанавливаться как в числовом выражении, так и в виде формул или порядка определения таких цен.

Согласно части 4 статьи 23.1 Закона об электроэнергетике государственному регулированию подлежат плата за технологическое присоединение к единой национальной (общероссийской) электрической сети, к электрическим сетям территориальных сетевых организаций и (или) стандартизированные тарифные ставки, определяющие ее величину.

В соответствии с частью 2 статьи 23.2 Закона об электроэнергетике плата за технологическое присоединение объектов по производству электрической энергии определяется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации или уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, в том числе посредством применения стандартизированных тарифных ставок. Размер платы за технологическое присоединение и (или) размер стандартизированных тарифных ставок определяются исходя из расходов на выполнение мероприятий, подлежащих осуществлению сетевой организацией в ходе технологического присоединения, включая строительство, реконструкцию объектов электросетевого хозяйства.

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

Согласно информационному письму РЭК Москвы от 16.06.2011 № 62-02-417/11, в договорах об осуществлении технологического присоединения, заключаемых с ОАО «МОЭСК» с 01.01.2011, необходимо применять ставки платы, установленные постановлением РЭК Москвы от 28.12.2010 № 270. Данная позиция подтверждена письмом РЭК Москвы от 11.03.2012, направленным в адрес Московского УФАС России.

В соответствии с постановлением РЭК Москвы от 28.12.2010 № 270 «Об установлении размеров платы за технологическое присоединение потребителей к распределительным электрическим сетям ОАО «МОЭСК» с 1 января 2011 года установлена тарифная ставка для расчета размера платы за технологическое присоединение потребителей за 1 кВА технологического присоединения к распределительным электрическим сетям ОАО «МОЭСК».

Таким образом, установленная постановлением РЭК Москвы от 26 февраля 2010 года № 9 тарифная ставка утратила силу и не подлежала применению с 1 января 2011 года при заключении договоров на технологическое присоединение.

Вместе с тем общий подход к расчету стоимости технологического присоединения остался неизменным. Применение тарифной ставки, утвержденной вышеуказанным постановлением, будет применяться только при наличии технической возможности технологического присоединения и отсутствия необходимости строительства и реконструкции объектов электросетевого хозяйства, не включенных в инвестиционную программу, и выполнения работ со стороны сетевой организации. Следовательно, ОАО «МОЭСК» применило ставку платы, установленную постановлением РЭК Москвы от 26.02.2010 № 9, не действующую на момент заключения договора № ИА-10-302-7348(931048).

Согласно пункту 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивными нормами), действующими в момент его заключения.

ЗАО «Унистрой» направило в адрес ОАО «МОЭСК» письма от 20.09.2013 и от 20.11.2013 с требованием о приведении договора в соответствие с действующими нормами законодательства. Ответов на указанные обращения в адрес ЗАО «Унистрой» не поступало.

Согласно письменным пояснениям ОАО «МОЭСК» (вх. от 13.12.2013 № 41021) размер платы за технологическое присоединение был рассчитан согласно тарифу действующему на момент подачи заявки, а именно на 11.11.2010, в соответствии с положением раздела II Постановления РЭК Москвы от 25.09.2006 № 40 «Об утверждении правил технологического присоединения потребителей к распределительным электрическим сетям в городе Москве».

Вместе с тем, в соответствии с частью 4 статьи 426 ГК РФ Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон при

заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т.п.). Таким документом являются и Правила технологического присоединения, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861. Учитывая указанную норму ГК РФ Правила технологического присоединения являются правилами, обязательными для сторон при заключении и исполнении публичных договоров.

Согласно пункту 15 Правил технологического присоединения договор считается заключенным с даты поступления подписанного заявителем экземпляра договора в сетевую организацию.

В соответствии с подпунктом «д» пункта 16 Правил технологического присоединения одним из существенных условий договора является размер платы за технологическое присоединение, определяемый в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере электроэнергетики.

Согласно части 4 статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» государственному регулированию, в частности, подлежит плата за технологическое присоединение к электрическим сетям территориальных сетевых организаций и (или) стандартизированные тарифные ставки, определяющие ее величину.

Учитывая изложенное, договор должен соответствовать нормативным правовым актам, действующим на момент его заключения.

Таким образом, ОАО «МОЭСК» направило Заявителю договор, противоречащий требованиям законодательства и уклонялось от приведения договора в соответствие с требованиями законодательства.

Антимонопольный орган вправе осуществлять контроль деятельности сетевых организаций на предмет установления и применения платы за технологическое присоединение в силу пункта 5 Постановления Правительства Российской Федерации от 07 апреля 2004 года № 189 «Вопросы Федеральной антимонопольной службы».

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России сделан вывод о нарушении ОАО «МОЭСК» установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по технологическому присоединению, энергопринимающих устройств объекта ЗАО «Унистрой».

ОАО «МОЭСК» не представило в адрес Московского УФАС России документов, подтверждающих приведение договора в соответствие с требованиями законодательства.

По Договору уплачено 2 061 861,20 руб., в том числе НДС 18 % 314521, 20 руб. Согласно действовавшему на момент заключения Договора постановлению РЭК Москвы от 26.12.2010 № 270, всего по Договору должно быть заплачено 333974,93 руб. (равно 14 151,48 руб./кВА плюс НДС 18% умножить на 20 кВА).

Фактически ЗАО «Унистрой» уплатило ОАО «МОЭСК» на 1727886,27 руб. (с НДС) больше. Доход полученный ОАО «МОЭСК» вследствие нарушения антимонопольного законодательства составляет 1727886,27 руб. (один миллион семьсот двадцать семь тысяч восемьсот восемьдесят шесть рублей двадцать семь копеек).

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

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

РЕШИЛА:

1. Установить в действиях ОАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113; фактический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр-д., д. 3, стр. 2) факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению к электрическим сетям на территории г. Москвы (в границах присоединенной электрической сети) путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги технологического присоединения энергопринимающих устройств объекта ЗАО «Унистрой», расположенного по адресу: г. Москва, Фармацевтический проезд, влад. 3, нежилое помещение, площадью 383,5 кв.м результатом которого явилось ущемление интересов ЗАО «Унистрой».

2. Выдать ОАО «МОЭСК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Материалы дела № 1-10-570/77-14 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования и принятия мер в соответствии со статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии:

(...)

Члены комиссии:

(...)

(...)

(...)

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

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

(...)

(...)