

ЗАО «Инвестиционная компания
«Зеленый мыс»

ул. Большая Декабрьская, д. 3, стр. 1,
г. Москва, 123022

ОАО «ОЭК»

Раушская наб., д. 8, г. Москва, 115035

РЕШЕНИЕ
по делу № 1-10-855/77-14
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «13» августа 2014 года
В полном объеме решение изготовлено «27» августа 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;
(...) - заместителя начальника правового отдела;
(...) - главного специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

рассмотрев дело № 1-10-855/77-14 по признакам нарушения ОАО «Объединенная энергетическая компания» (далее — ОАО «ОЭК») (ИНН 7720522853; фактический адрес: 115035, г. Москва, Раушская наб., д. 8) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление ЗАО «Инвестиционная компания «Зеленый мыс» по вопросу нарушения ОАО «ОЭК» Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее — Правила технологического присоединения) при исполнении договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств ЗАО «Инвестиционная компания «Зеленый мыс» (далее — ЗАО «ИК «Зеленый мыс»)), расположенных по адресу: г. Москва, ул. Вавилова, д. 57А, стр. 4 (вх. от 21.03.2014 № 8483).

На заседании Комиссии 13.08.2014 представителем ОАО «ОЭК» было заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № 1-10-855/77-14 о нарушении антимонопольного законодательства до вступления в законную силу решения Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-92713/14.

Обсудив указанное ходатайство, Комиссия не нашла оснований для его удовлетворения.

Предметом иска, рассматриваемого Арбитражным судом г. Москвы по делу № А40-92713/14, является требование об обязанности ОАО «ОЭК» исполнить обязательство в рамках договора об осуществлении технологического присоединению в натуре.

Антимонопольный контроль хозяйственной (предпринимательской) деятельности делегирован антимонопольным органам.

Названный контроль предполагает оценку антимонопольным органом действий хозяйствующего субъекта на предмет их соответствия специальным требованиям и нормам, носящим публично-правовой характер, в частности Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Решения и предписания антимонопольных органов, равно как и судебные акты, являются обязательными, поскольку их неисполнение обеспечивается силой государственного принуждения. Поэтому наличие гражданско-правового спора, по которому будет вынесен судебный акт, не может и не должно приводить к умалению полномочий антимонопольного органа и ставить в зависимость возможность дачи таким органом правовой квалификации нарушению, посягающему именно на порядок в сфере электроэнергетики (контроль в данной сфере прямо делегирован антимонопольным органам).

Обратное противоречило бы конституционно закрепленному принципу разделения властей (статья 10 Конституции Российской Федерации), а также стабильности и определенности административных и иных публичных правоотношений.

Выбор конкретного способа защиты в рамках юрисдикционной формы защиты (статья 11 Гражданского Кодекса Российской Федерации) в силу осуществления прав в своем интересе (часть 2 статья 1 Гражданского Кодекса Российской Федерации), а также с учетом статьи 12 Гражданского Кодекса Российской Федерации, принадлежит соответствующему субъекту спорных правоотношений.

Комиссия также исходит из того, что не имеет правовых оснований для затягивания вопроса о восстановлении нарушенных прав ЗАО «ИК «Зеленый мыс» в административном порядке (часть 2 статьи 11 Гражданского Кодекса Российской Федерации).

В пользу вывода о первичности контроля в административном порядке в случае возникновения спора, связанного с нарушениями в сфере антимонопольного законодательства, свидетельствует и толкование процессуального и антимонопольного законодательства, данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации в пункте 20 постановления Пленума от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», согласно которому производство в арбитражном суде может быть приостановлено в случае рассмотрения спора в антимонопольном органе, а не наоборот.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-855/77-14 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ОАО «ОЭК» является юридическим лицом, осуществляет свою деятельность на основании Устава, утвержденного распоряжением Департамента имущества г. Москвы (единственный акционер ОАО «ОЭК») 14.08.2007 № 2659-р.

В соответствии с Уставом ОАО «ОЭК» оказывает услуги по передаче и распределению электрической энергии и по присоединению к электрическим сетям.

Согласно статье 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон 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.

В соответствии с правовой позицией Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, отраженной в постановлении от 08.09.2009 № 6057/09, 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 «ОЭК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям ОАО «ОЭК» на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

Как следует из положения части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» 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.

По договору об осуществлении технологического присоединения сетевая организация принимает на себя обязательства по реализации мероприятий, необходимых для осуществления такого технологического присоединения, 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).

Согласно договору аренды земельного участка, предоставляемого правообладателю зданий, строений, сооружений, расположенных на земельном участке от 24.10.2013 № М-06-043501 земельный участок, расположенный по адресу: г. Москва, ул. Вавилова, вл. 57А, стр. 4, предоставлен в пользование ЗАО «ИК «Зеленый мыс» на условиях аренды для эксплуатации здания под административные цели.

Нежилое здание, расположенное по адресу: г. Москва, ул. Вавилова, д. 57А, стр. 4, общая площадь 362,7 кв.м., находится в собственности ЗАО «ИК «Зеленый

мыс» на основании свидетельства о государственной регистрации права от 19.04.2013 серия 77-АО № 636929.

В целях технологического присоединения энергопринимающих устройств объекта, расположенного по адресу: г. Москва, ул. Вавилова, д. 57А, стр. 4, ЗАО «ИК «Зеленый мыс» подало в ОАО «ОЭК» заявку на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, зарегистрированную 09.11.2012 за № 15003430. По результатам рассмотрения указанной заявки между ЗАО «ИК «Зеленый мыс» и ОАО «ОЭК» 11.12.2012 заключен договор об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям № 3430-01-ДО (далее - Договор), предметом которого является осуществление технологического присоединения энергопринимающих устройств административного здания ЗАО «ИК «Зеленый мыс», расположенного по адресу: г. Москва, ул. Вавилова, д. 57А, стр. 4 (далее - Объект) и выданы технические условия № 3430-01-ТУ, являющиеся неотъемлемым приложением к Договору.

Согласно пункту 16.3 Правил технологического присоединения обязанности по выполнению мероприятий по технологическому присоединению, в случае заключения договора, в том числе с юридическим лицом в целях технологического присоединения по одному источнику электроснабжения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 150 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств), распределяются следующим образом:

- заявитель исполняет указанные обязательства в пределах границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя;
- сетевая организация исполняет указанные обязательства (в том числе в части урегулирования отношений с иными лицами) до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя.

ЗАО «ИК «Зеленый мыс» внесло плату за технологическое присоединение Объекта, согласно графику платежей, установленному пунктом 11 Договора, что подтверждается платежными поручениями от 21.02.2013 № 4, от 24.01.2013 № 1.

11.12.2012 Заявитель обратился в ОАО «ОЭК» с просьбой об изменении точки присоединения Объекта (вх. ОАО «ОЭК» от 11.12.2012 № 3430-П-вх-1). 24.01.2013 между ОАО «ОЭК» и ЗАО «ИК «Зеленый мыс» подписано дополнительное соглашение № 1 к Договору, согласно которому технические условия № 3430-01-ТУ — аннулируются, технические условия № 3430-01-ТУ/1 принимаются к исполнению и являются неотъемлемым приложением к Договору.

Пунктом 5 Договора от 11.12.2012 № 3430-01-ДО и пунктом 16 Правил технологического присоединения установлен срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств, в том числе юридических лиц по одному источнику электроснабжения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 150 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств), если расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка заявителя, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 300 метров в

городах и поселках городского типа и не более 500 метров в сельской местности, составляющий шесть месяцев со дня заключения договора.

Согласно пункту 18 Правил технологического присоединения, мероприятия по технологическому присоединению включают в себя, в том числе, осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям и включение коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении «включено»).

Согласно пункту 19 Правил технологического присоединения, по окончании осуществления мероприятий по технологическому присоединению стороны составляют акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон, акт об осуществлении технологического присоединения и акт согласования технологической и (или) аварийной брони.

Таким образом, мероприятия по технологическому присоединению энергопринимающих устройств Заявителя должны быть выполнены в течение шести месяцев с даты заключения договора, а именно выполнены мероприятия по фактическому присоединению Объекта, включен коммутационный аппарат (фиксация коммутационного аппарата в положении «включено»), составлен акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон, акт об осуществлении технологического присоединения.

12.07.2013 между ОАО «ОЭК» и ЗАО «ИК «Зеленый мыс» подписано дополнительное соглашение № 2 к Договору, согласно которому срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению продляется до 31.08.2013.

30.11.2013 между ОАО «ОЭК» и ЗАО «ИК «Зеленый мыс» подписано дополнительное соглашение № 3 к Договору, согласно которому срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению продляется до 31.12.2013.

Вместе с тем, согласно пункту 16 Правил технологического присоединения возможность продления срока исполнения условий договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых не превышает 150 кВт, отсутствует.

В соответствии с письменными пояснениями ОАО «ОЭК» от 06.08.2014 № б/н (вх. от 07.08.2014 № 28926) мероприятия по технологическому присоединению Объекта, осуществляемые ОАО «ОЭК», а именно прокладка линии электропередач 1 кВ от РУ-0,4 кВ ТП 26703 до нового ВРЩ-0,4 кВ заявителя, согласовывается с третьим лицом по территории которого необходимо проложить указанную линию.

Согласно пункту 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, в том числе с юридическим лицом, намеренным осуществить технологическое присоединение энергопринимающих устройств,

максимальная мощность которых составляет до 150 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств), и электроснабжение которых предусматривается по одному источнику, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Таким образом, обязанность по выполнению ОАО «ОЭК» мероприятий по технологическому присоединению, возложена на сетевую организацию Правилами технологического присоединения и Договором.

Комиссия отклоняет довод ОАО «ОЭК» о том, что обязательства в рамках договора об осуществлении технологического присоединения не могут быть выполнены сетевой организацией по причине препятствования тому со стороны третьих лиц (вх. от 07.08.2014 № 28926, от 15.05.2014 № 15625), поскольку он противоречит Правилам технологического присоединения, тем более что данное обстоятельство является предпринимательским риском коммерческой организации (часть 1 статья 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации), обязанной за плату надлежащим образом и в срок исполнить обязательство, односторонний отказ от исполнения которого недопустим в силу ст. 310 ГК РФ.

Кроме того, из материалов дела следует, что сетевая организация обратилась к третьим лицам, за согласованием исполняемых ей мероприятий, после истечения шестимесячного срока на исполнение Договора. Данный факт подтверждается письмом ОАО «ОЭК» от 05.07.2013 № ОЭК/01/8898, направленным в адрес ЗАО «ИК «Зеленый мыс», согласно которому мероприятия по технологическому присоединению энергопринимающих устройств Заявителя включены в инвестиционную программу ОАО «ОЭК».

Неисполнение ОАО «ОЭК» надлежащим образом обязательств по технологическому присоединению энергопринимающих устройств Объекта ЗАО «ИК «Зеленый мыс», в части неурегулирования со стороны ОАО «ОЭК» отношений с третьими лицами, привело к нарушению сроков технологического присоединения, установленных Правилами технологического присоединения и договором от 11.12.2012 № 3430-01-ДО, и тем самым повлекло ущемление интересов ЗАО «ИК «Зеленый мыс».

Из пункта 6 договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 11.12.2012 № 3430-01-ДО следует, что сетевая организация обязуется:

- 1) в течении 10 рабочих дней со дня уведомления заявителем сетевой организации о выполнении им технических условий осуществить проверку выполнения технических условий заявителем, провести с участием заявителя осмотр (обследование) присоединяемых энергопринимающих устройств заявителя;
- 2) не позднее 10 рабочих дней со дня проведения осмотра (обследования), указанного в пункте первом, с соблюдением срока, установленного пунктом 5 договора от 11.12.2012 № 3430-01-ДО, осуществить фактическое присоединение

энергопринимающих устройств заявителя к электрическим сетям, фактический прием (подачу) напряжения и мощности, составить при участии заявителя акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей, акт разграничения эксплуатационной ответственности, акт об осуществлении технологического присоединения и направить их заявителю.

Уведомление о выполнении технических условий Заявителем, а именно установка и монтаж нового ВРЩ-0,4 кВ, поступило в ОАО «ОЭК» 24.04.2014 за № 3430-П-вх-3.

Однако, в нарушение срока, предусмотренного пунктом 6 Договора, сетевая организация не осуществила проверку выполнения технических условий заявителем, не провела с участием заявителя осмотр (обследование) присоединяемых энергопринимающих устройств заявителя и мероприятия по технологическому присоединению энергопринимающих устройств Заявителя сетевой организацией не исполнены.

На основании изложенного комиссией Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-855/77-14 установлено, что ОАО «ОЭК» не исполнило обязательства по технологическому присоединению в рамках договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 11.12.2012 № 3430-01-ДО.

Согласно документам, представленным сторонами по делу, несмотря на истечение сроков, предусмотренных договором от 11.12.2012 № 3430-01-ДО и положениями Правил технологического присоединения в редакции, действующей на момент заключения Договора, ОАО «ОЭК» не выполнило комплекс работ необходимых для технологического присоединения объекта ЗАО «ИК «Зеленый мыс» и технологическое присоединение объекта ЗАО «ИК «Зеленый мыс» к электрическим сетям не осуществлено (вх. от 07.08.2014 № 28926, от 30.05.2014 № 17918).

Неисполнение ОАО «ОЭК» надлежащим образом обязательств по технологическому присоединению энергопринимающих устройств Объекта ЗАО «ИК «Зеленый мыс», установленных Правилами технологического присоединения и договором от 11.12.2012 № 3430-01-ДО, повлекло ущемление интересов ЗАО «ИК «Зеленый мыс».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России сделан вывод о нарушении ОАО «ОЭК» части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением путем неисполнения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств ЗАО «ИК «Зеленый мыс» к электрическим сетям ОАО «ОЭК», в срок, установленный Правилами технологического присоединения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49

Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Установить в действиях ОАО «ОЭК» (ИНН 7720522853; фактический адрес: 115035, г. Москва, Раушская наб., д. 8) факт нарушения 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 на территории г. Москвы (в границах присоединенной электрической сети) путем нарушения установленных законодательством Российской Федерации об электроэнергетике сроков осуществления мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств ЗАО «Инвестиционная компания «Зеленый мыс»», расположенных на объекте по адресу: г. Москва, ул. Вавилова, д. 57, стр. 4, результатом которого явилось ущемление интересов ЗАО «Инвестиционная компания «Зеленый мыс»».

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

3. Материалы дела № 1-10-855/77-14 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.

(...)

(...)