

ЗАО Центр коммерческой
недвижимости «Столица»

ул. 1-я Фрезерная , д.2/1, стр.10,
г. Москва, 109202

ОАО «Московская объединенная
электросетевая компания»

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-1687/77-14

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «22» января 2015 года
В полном объеме решение изготовлено «06» февраля 2015 года

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

Председателя комиссии:

Корнеева О.С. - заместителя руководителя;

Членов комиссии:

Пашуканис П.С. - начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;

Агеевой В.А. - главного специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

ЗАО ЦКН «Столица»

– (...) (протокол от 18.01.2013 № 22),

- (...) (по доверенности от 01.09.2014 № б/н),

ОАО «МОЭСК»

– (...) (по доверенности от 23.09.2015 № б/н).

рассмотрев дело № 1-10-1687/77-14 по признакам нарушения ОАО «Московская объединённая электросетевая компания» (далее — ОАО «МОЭСК») (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 поступили заявления ЗАО Центр коммерческой недвижимости «Столица» (далее — ЗАО ЦКН «Столица») по вопросу нарушения ОАО «МОЭСК» 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 осуществлении мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств ЗАО ЦКН «Столица», расположенных по адресу: г. Москва, 1-я Фрезерная, д. 2/1, корп. 2 (вх. от 24.07.2014 № 26692, от 30.09.2014 № 36658).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-1687/77-14 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 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, 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 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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).

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).

ЗАО ЦКН «Столица» на праве собственности принадлежит нежилое здание, расположенное по адресу: г. Москва, ул. 1-я Фрезерная, д. 2/1, корп. 2, площадью 8 270,4 кв.м. (свидетельство о государственной регистрации права от 15.11.2013 № 186103 серия 77-АР).

В целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, расположенных на объекте по адресу: г. Москва, ул. 1-я Фрезерная, д. 2/1, корп. 2 нежилое здание, площадью 8270,4 кв.м., максимальной мощностью 200 кВт,

ЗАО ЦКН «Столица» подало в ОАО «МОЭСК» заявку на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, зарегистрированную за № И-13-00-902739/102/МС. По результатам рассмотрения указанной заявки между ЗАО ЦКН «Столица» и ОАО «МОЭСК» 11.06.2013 заключен договор об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям № МС-13-302-1995(902739) (далее - Договор), предметом которого является осуществление технологического присоединения энергопринимающих устройств ЗАО ЦКН «Столица», расположенных на объекте по адресу: г. Москва, 1-я Фрезерная, д. 2/1, корп. 2 нежилое здание, площадью 8270,4 кв.м. (далее - Объект) и выданы технические условия № И-13-00-902739/102, являющиеся неотъемлемым приложением к Договору.

По смыслу пункта 25 Правил технологического присоединения обязанности по выполнению мероприятий по технологическому присоединению 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 ЦКН «Столица» внесена плата за технологическое присоединение в соответствии с графиком платежей, утвержденным пунктом 11 Договора, в размере 2 504 997,45 (два миллиона пятьсот четыре тысячи девятьсот девяносто семь рублей 45 копеек) (платежное поручение от 11.06.2013 № 401, от 08.08.2013 № 556, от 06.12.2013 № 919).

Согласно техническим условиям № И-13-00-902739/102 на Заявителя возложена обязанность, в том числе по оформлению ГПЗУ для размещения ТП № «новая» (ОАО «МОЭСК») на свободной от инженерных коммуникаций площадке; согласованию объема работ с 7 районом МКС-филиал ОАО «МОЭСК».

Возложение на Заявителя указанных обязанностей, противоречит положению Правил технологического присоединения и возлагает на Заявителя обязанности, не предусмотренные Правилами технологического присоединения.

Пунктом 5 Договора от 11.06.2013 № МС-13-302-1995(902739), а также пунктом 16 Правил технологического присоединения установлен срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению, составляющий один год со дня заключения договора.

Согласно пункту 18 Правил технологического присоединения, мероприятия по технологическому присоединению включают в себя 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 осуществлено фактическое присоединение Объекта к электрическим сетям, включен коммутационный аппарат (фиксация коммутационного аппарата в положении «включено»), составлены акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон, акт об осуществлении технологического присоединения.

В соответствии с письменными пояснениями ОАО «МОЭСК» (вх. от 12.09.2014 № 34082, от 25.11.2014 № 45662, от 20.01.2015 № 1140) объем работ, предусмотренный техническими условиями № И-13-00-902739/102, являющимся неотъемлемым приложением к Договору, а именно строительство и оборудование ТП по проекту «2БКТП-400-1250», установка трансформаторов 2х400кВА, номинальным напряжением 10/0,4 кВ, прокладка распределительных кабельных линий 1 кВ, прокладка 2 КЛ, включен в инвестиционную программу ОАО «МОЭСК» приказом от 26.07.2013 № 745. 18.11.2013 между ОАО «МОЭСК» и ООО «УСС» заключен договор строительного подряда № 10/27-Р. В ходе проектно-изыскательских работ была выявлена необходимость изменения точки врезки (так как технические условия № И-13-00-902739/102 содержали врезку в распределительную сеть, строящуюся по техническим условиям № И-11-00-933218/125 для нужд четвертого транспортного кольца, которая впоследствии была передана на баланс ОАО «ОЭК»), в связи с чем, дополнительным соглашением № 1, полученным представителем Заявителя 27.03.2014, были направлены оптимизированные технические условия № И-14-00-908510/125/МС, которые заменяли технические условия № И-13-00-902739/102. Однако указанное дополнительно соглашение Заявителем не было подписано.

Техническими условиями № И-14-00-908510/125/МС на Заявителя была возложена обязанность, в том числе, по предоставлению земельного участка для размещения ТП-10/0,4 кВ № «новая» на свободной от инженерных коммуникаций площадке, что противоречит требованиям Правил технологического присоединения.

30.04.2014 Заявитель направил в адрес сетевой организации письмо (вх. ОАО «МОЭСК» от 08.05.2014 № И-14-00-919748/903/МС) с требованием приведения технических условий № И-14-00-908510/125/МС в соответствие с положением Правил технологического присоединения, в связи с возникновением проблем, возникших при исполнении Договора, со стороны Заявителя.

Письмом от 17.06.2014 № МКС/01/7978 ОАО «МОЭСК» отказало в корректировке технических условий № И-14-00-908510/125/МС.

ЗАО ЦКН «Столица» 27.06.2014 повторно направило письмо № 43/2706-14 (вх. ОАО «МОЭСК» от 27.06.2014 № И-14-00-927695/903/МС) с просьбой корректировки технических условий, являющихся неотъемлемым приложением к Договору.

Дополнительным соглашением № 1, полученным представителем Заявителя

04.09.2014, были направлены технические условия № И-14-00-908510/125/МС, соответствующие требованиям Правил технологического присоединения.

Данным дополнительным соглашением, кроме корректировки технических условий, вносились изменения в размер платы за технологическое присоединение, который был рассчитан в соответствии с Постановлением Региональной Энергетической Комиссии города Москвы от 27.12.2013 № 460-тпэ и составил 8 399 683,80 (восемь миллионов триста девяносто девять тысяч шестьсот восемьдесят три рубля 80 копеек), а также, срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению предлагалось продлить на один год с даты подписания указанного дополнительного соглашения.

Указанное дополнительное соглашение, согласно письменным пояснениям ОАО «МОЭСК», Заявителем не подписано (вх. от 12.09.2014 № 34082).

04.12.2014 представителем Заявителя получено дополнительное соглашение № 1 к Договору, согласно которому изменялся размер платы за технологическое присоединение, а именно стоимость мероприятий по технологическому присоединению предлагалось рассчитывать согласно постановлению Региональной энергетической комиссии от 27.12.2013 № 460-тпэ, и считать равной 4 877 999,64 (четыре миллиона восемьсот семьдесят семь тысяч девятьсот девяносто девять рублей 64 копейки). Срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению предлагалось продлить на один год с даты подписания указанного дополнительного соглашения (вх. от 18.12.2014 № 50442).

Вместе с тем, согласно пункту 16 Правил технологического присоединения возможность продления срока осуществления мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет менее 670 кВт, отсутствует.

Таким образом, ОАО «МОЭСК» направляло Заявителю дополнительные соглашения с требованиями, не соответствующими законодательству в сфере электроэнергетики.

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

Вместе с тем, в соответствии с частью 4 статьи 426 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

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

Таким образом, ОАО «МОЭСК» при расчете размера платы за технологическое присоединение энергопринимающих устройств ЗАО ЦКН «Столица», в дополнительных соглашениях, применило тариф, не действующий на момент заключения Договора, что противоречит требованию законодательства.

Согласно письменным пояснениям ОАО «МОЭСК» (вх. от 12.09.2014 № 34082, от 25.11.2014 № 45662) в связи с тем, что Заявителем не подписаны технические условия к Договору, сетевая организация не может приступить к исполнению мероприятий по технологическому присоединению Объекта Заявителя.

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.

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

Согласно документам, представленным сторонами по делу, несмотря на истечение сроков, предусмотренных договором от 11.06.2013 № МС-13-302-1995(902739) и положениями Правил технологического присоединения, ОАО «МОЭСК» не выполнило комплекс работ необходимых для технологического присоединения объекта ЗАО ЦКН «Столица» и технологическое присоединение объекта ЗАО ЦКН «Столица» к электрическим сетям не осуществлено. Документов, подтверждающих выполнение со стороны сетевой организации обязанностей в адрес Московского УФАС России не представлено (вх. от 24.07.2014 № 26692, от 20.01.2015 № 1140).

Неисполнение ОАО «МОЭСК» надлежащим образом обязательств по технологическому присоединению энергопринимающих устройств объекта ЗАО ЦКН «Столица», установленных Правилами технологического присоединения и договором 11.06.2013 № МС-13-302-1995(902739), навязывание невыгодных условий Договора, повлекло ущемление интересов ЗАО ЦКН «Столица».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №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.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России сделан вывод о нарушении ОАО «МОЭСК» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением путем неисполнения договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств ЗАО ЦКН «Столица» к электрическим сетям ОАО «МОЭСК», а также навязывания невыгодных условий Договора, что привело к ущемлению интересов ЗАО ЦКН «Столица».

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 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 установленных законодательством Российской Федерации об электроэнергетике сроков осуществления мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств ЗАО ЦКН «Столица», а также нарушения порядка ценообразования, результатом которого явилось ущемление интересов заявителя.

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

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.

(...)