Методические рекомендации по вопросу квалификации действий сетевой организации по неисполнению договоров на осуществление технологического присоединения к электрическим сетям в случае, когда такому исполнению препятствуют действия иных лиц.

1.Общие положения

Настоящие разъяснения подготовлены во исполнение пункта 32 Плана оказания методической помощи территориальным органам ФАС России в 2014 г., утвержденного приказом ФАС России от 27.03.2014 № 206/14.

При рассмотрении заявлений о нарушениях антимонопольного законодательства сетевыми организациями территориальным органам ФАС России следует руководствоваться, в том числе настоящими Методическими рекомендациями.

2. Рекомендации по квалификации действий сетевой организации, как нарушающих антимонопольное законодательство.

В соответствии с пунктом 3 Правил технологического присоединенияэнергопринимающих 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), сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им названных Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

В соответствии со статьей 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) на сетевую организацию, как сторону публичного договора об осуществлении технологического присоединения, возложена обязанность по осуществлению мероприятий, необходимых для осуществления технологического присоединения, в том числе мероприятий, обеспечивающих создание технических условий технологического присоединения в отношении любого обратившегося к такой организации заявителя.

Пункт 16.3 Правил технологического присоединения прямо закрепляет распределение обязательств сторон по выполнению мероприятий по технологическому присоединению в случае заключения договора с лицами, указанными в пунктах 12.1 - 14 и 34 Правил технологического присоединения, а именно:

- 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.

Следовательно, урегулирование отношений с третьими лицами является обязательством сетевой организации.

2.1. Уклонение сетевой организации от заключения договора.

При рассмотрении обращении лиц, являющихся членами садового, дачного товарищества, по вопросу отказа сетевой организации от заключения индивидуального договора об осуществлении технологического присоединения необходимо руководствоваться следующим.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» (далее - Закон) садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение граждан (садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое товарищество, садоводческий, огороднический или дачный потребительский кооператив, садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое партнерство) - некоммерческая организация, учрежденная гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства (далее -садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение).

В соответствии с подпунктами 11, 12 пункта 2 статьи 19 Закона член садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения обязан:

* выполнять решения общего собрания членов такого объединения или собрания уполномоченных и решения правления такого объединения;
* соблюдать иные установленные законами и уставом такого объединения требования.

Таким образом, если решение о заключении договора СНТ с сетевой организацией было принято на общем собрании\_членов СНТ или собрании уполномоченных и решением правления, и в договоре об осуществлении технологического присоединении была учтена мощность на энергопринимающее устройство заявителя, то технологическое присоединение энергопринимающего устройства заявителя должно осуществляться в рамках договора между СНТ и сетевой организацией. Данные нормы распространяются, в том числе и на увеличение присоединенной мощности. Таким образом, если мощность энергопринимающих устройств члена СНТ присоединена в рамках договора об осуществлении технологического присоединения, заключенного между сетевой организацией и СНТ, то с заявкой на увеличение мощности для данного члена СНТ обязано обращаться само СНТ.

В случае, если решение о заключении договора СНТ с сетевой организацией не было принято на общем собрании членов СНТ или собрании уполномоченных и решением правления или в договоре об осуществлении технологического присоединении не была учтена мощность на энергопринимающее устройство заявителя, то технологическое присоединение энергопринимающего устройства заявителя может осуществляться в рамках индивидуального договора между физическим лицом и сетевой организацией.

Аналогичные нормы распространяются и на отношения ГСК и сетевой организации.

Технологическое присоединение энергопринимающих устройств граждан ведущих индивидуальное хозяйство на территории СНТ, а также граждан, не являющихся членами ГСК осуществляется в индивидуальном порядке. Следовательно, при технологическом присоединении энергопринимающих устройств вышеуказанных потребителей урегулировании отношений с СНТ и ГСК является обязанностью сетевой организации.

В случае, если сетевая организация уклоняется от заключения договора об осуществлении технологического присоединения с этими потребителями и указывает на необходимость обращения потребителя за технологическим присоединением непосредственно в СНТ или ГСК в связи с тем, что в документах о праве собственности указано место расположения территория СНТ, то такие действия могут содержать признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Пунктом 3 Правил технологического присоединения установлено, что сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с лицами, указанными в пунктах 12.1, 14 и 34 настоящих Правил, 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.

Заключение договора является обязательным для сетевой организации.

Указание в документах о праве \_собственности место расположения земельного участка/энергопринимающего устройства как территория СНТ или ГСК не снимает с сетевой организации обязанности по заключению договора об осуществлении технологического присоединения, и не является основанием для заключения договора на технологическое присоединение между потребителем СНТ.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, выразившиеся экономически или технологически не обоснованном отказе либо уклонении от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Таким образом, действия сетевой организации по отказу от заключения договора в связи с указанием в документах о праве собственности конкретного места расположения земельного участка - территория СНТ, являются нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Данная позиция также подтверждена постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А03-21093/2013.

2.2. Навязывание сетевой организацией невыгодный условий договора в части указания точки присоединения далее 25 метров от границы участка заявителя.

В случае рассмотрения обращения по вопросу навязывания невыгодных условий договора об осуществлении мероприятий по технологическому присоединению в части указания в технических условиях точку подключения, принадлежащую третьему лицу, необходимо руководствоваться следующим.

Урегулирование отношений с третьими лицами является обязанностью сетевой организации.

В случае, если в технических условиях указана точка присоединения -ТП, не принадлежащая ни сетевой организации, ни потребителю и положения договора и технических условий не содержат мероприятий по урегулированию отношений с владельцем ТП, а также отсутствует ссылка на наличие разрешения владельца подстанции на опосредованное присоединение заявителя к электрическим сетям сетевой организации, то такие действия сетевой организации противоречат Правилам технологического присоединения.

Пунктом 25.1 Правил технологического присоединения, определенно следующее: точка присоединения должна располагаться на расстоянии не более 25 метров от границы участка заявителя, на котором располагается энергопринимающее устройство заявителя; урегулирование отношений с иными лицами, осуществляются сетевой организацией.

С учетом положений п. 25.1 Правил технологического присоединения в технических условиях должна быть указана точка присоединения, находящаяся на расстоянии не более 25 метров от границы участка заявителя на котором располагается энергопринимающее устройство, при этом объект электросетевого хозяйства который будет определен как точка присоединения должен принадлежать сетевой организации либо в отношении данного объекта в случае его принадлежности третьему лицу сетевая организация должна урегулировать вопрос опосредованного присоединения энергопринимающего устройства заявителя.

Пунктом 40 Правил технологического присоединения предусмотрено, что допускается технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителя к электрическим сетям через объекты электросетевого хозяйства лиц, заключивших с заявителем соглашение о перераспределении части максимальной мощности собственных энергопринимающих устройств в пользу заявителя при условии заключения заявителем и третьим лицом соглашения об опосредованном присоединении энергопринимающих устройств заявителя.

Таким образом, по смыслу названных норм заключение соглашения об опосредованном присоединении может быть возложено на заявителя только в случае, если между заявителем и лицом, к чьим сетям осуществляется опосредованное присоединение, заключено соглашение о перераспределении части максимальной мощности, в иных случаях урегулирование отношений с иными лицами при выполнении мероприятий по технологическому присоединению до границ земельного участка заявителя возложено на сетевую организацию.

Учитывая изложенное, действия сетевой организации по навязыванию потребителям обязанности по заключению соглашения об опосредованном присоединении должны рассматриваться как действия, налагающие на них неразумные ограничения и ставящие необоснованные условия реализации им своих прав, а соответственно, такие действия не могут быть признаны совершенными в допустимых пределах осуществления гражданских прав.

Пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, 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).

Таким образом, действия сетевой организации по навязыванию невыгодных условий договора об осуществлении мероприятий по технологическому присоединению в части указания в технических условиях точку подключения, принадлежащую третьему лицу, могут содержать признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом антимонопольному органу при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства следует установить, имел ли место факт навязывания.

Так, навязыванием невыгодных заявителю условий договора об осуществлении технологического присоединения будет являться неоднократное направление сетевой организацией договора (дополнительного соглашения к договору) с невыгодными для заявителя условиями (в том числе, в части указания точки присоединения), которые правомерно заявителем отклоняются либо оспариваются, однако данная сетевая организация отказывается или уклоняется от согласования и принятия предложений заявителя. Именно настаивание сетевой организации на точке присоединения, расположенной далее 25 метров от границы участка заявителя, является злоупотреблением доминирующим положением в форме навязывания невыгодных или дискриминационных условий договора для заявителя.

Вышеуказанные доводы подтверждаются решением арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-26076/2013, решением арбитражного суда Ленинградской области по делу № А56-70457/2013.

2.3. Соблюдение сроков технологического присоединения в связи с не урегулированием отношений с третьими лицами.

На сегодняшний день актуальным является вопрос соблюдения сроков технологического присоединения со стороны сетевой организации в связи с необходимостью урегулирования отношений с третьими лицами при осуществлении мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителя.

Подпунктом «б» пункта 16 Правил технологического присоединения предусмотренные конкретные сроки осуществления мероприятий по технологическому присоединению.

Указанная норма носит императивный характер, следовательно, срок технологического присоединения является пресекательным.

Нарушение данного срока со стороны сетевой организации влечет за собой ущемление интересов потребителей, с которыми у сетевой организации заключен договор об осуществлении технологического присоединения.

Учитывая изложенное, действия сетевой организации, которые приводят к нарушению указанных в подпункте «б» пункта 16 Правил сроков осуществления мероприятий по технологическому присоединению (в том числе направление сетевой организацией заявителю дополнительных соглашений к договору техприсоединения о продлении данных сроков), могут содержать признаки нарушения\_\_части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Для квалификации таких действий в качестве нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольному органу следует установить наличие недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Нарушение сроков технологического присоединения может быть обусловлено не заключением сетевой организацией соглашения об опосредованном присоединении.

В соответствии с пунктом 16.3 Правил технологического присоединения мероприятия по технологическому присоединению (в том числе в части урегулирование отношений с иными лицами) сетевая организация исполняет до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя.

Следовательно, в случае, если объекты электросетевого хозяйства, к которым предполагается осуществить технологическое присоединение объектов заявителя, не находятся в собственности сетевой организации, последняя обязана самостоятельно урегулировать отношения с третьими лицами.

В случае если сетевой организацией не получено согласие об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя через объекты электросетевого хозяйства третьих лиц, сетевая организация осуществляет технологическое присоединение минуя объекты третьих лиц. Данная позиция подтверждается судебной практикой (Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А32-19227/2013)

Также при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства сетевыми организациями антимонопольным органом необходимо обращать внимание на отсутствие объективных препятствий выполнения сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению, в том числе урегулированию отношений с третьими лицами.

Для квалификации действий сетевой организации как бездействие в вопросе урегулирования отношений с третьими лицами необходимо обращать внимание на то, что урегулирование отношений со стороны сетевой организации чаще всего носит формальный характер путем направления писем, при этом иные возможные способы воздействия (переговоры, посредством обращения в суд) на третьих лиц со стороны сетевой организации не предпринимаются.

Также сетевые организации, осознавая о сжатых сроках технологического присоединения не предпринимают сразу же после заключения договора действия, направленные на урегулирование отношений с третьими лицами (например, затягивание сроков направления соглашения о сервитуте, плана согласования план-трассы и др.)

Таким образом, в случае, если при рассмотрении дела сетевой организацией не будут представлены доказательства, подтверждающие, что сетевой организацией предпринимались все возможные и необходимые меры для исполнения требований и условий договоров в предусмотренные законом сроки, то такие действия являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем не осуществления мероприятий по технологическому присоединению, в том числе в части не урегулирования отношений с третьими лицами и нарушения сроков технологического присоединения, предусмотренных пунктом 16 Правил технологического присоединения.

Данная позиция подтверждена судебной и антимонопольной практикой (Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А21-10008/2013, решение Пензенского УФ АС России от 04.06.2012 по делу № 073-12-а).