



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

30.06.2016 р. № 10-рш

м. Запоріжжя

Справа № 128-26.13/65-15

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 128-26.13/65-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку відкритого акціонерного товариства «Запоріжжяобленерго» (69035, м. Запоріжжя, вул. Сталеварів, буд. 14, код за ЄДРПОУ 00130926) (далі – Товариство, ВАТ «Запоріжжяобленерго»).

ВСТАНОВИЛА:

Антимонопольним комітетом України, за результатами розгляду заяви (б/н, б/д реєстраційний №8-01/11-АМ від 10.02.2015) товариства з обмеженою відповідальністю «Вінд Пауер» (01032, м. Київ, вул. Л. Толстого, 57) (надалі – ТОВ «Вінд Пауер», Заявник) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку Товариства, яке полягало у не підключенні Ботієвської вітряної електростанції до ліній електропередач [конфіденційна інформація] у Приазовському районі Запорізької області, побудованої ВАТ «Запоріжжяобленерго», розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 08.05.2015 № 04/96-р розпочато провадження у справі № 128-26.13/65-15 за ознаками вчинення Товариством порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 13, пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області.

Дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 20.05.2016 № 13-01/206 справу № 128-26.13/65-15 на розгляд та прийняття рішення передано Запорізькому обласному територіальному відділенню.

ВАТ «Запоріжжяобленерго» є юридичною особою та здійснює свою діяльність на підставі Статуту, затвердженого позачерговими загальними зборами акціонерів (протокол від 22 червня 2010 року № 18), зареєстрованого за № 11031050037001469 від 05.07.2010 (надалі – Статут), а також ліцензії з постачання електричної енергії за регульованим тарифом від 23.08.2005 серії АБ № 177342 та ліцензії з передачі електричної енергії місцевими (локальними) електричними мережами від 23.08.2005 серії АБ № 177341, що були видані Національною комісією регулювання електроенергетики України.

Згідно з пунктом 1.1 Статуту ВАТ «Запоріжжяобленерго» було створено відповідно до рішення Загальних зборів акціонерів від 25.04.2000 з Державної акціонерної енергопостачальної компанії «Запоріжжяобленерго», заснованої відповідно до наказу Міністерства енергетики та електрифікації України від 3 липня 1995 року № 115 та Указу

Президента України від 04.04.1995 № 282/95 «Про структурну перебудову електроенергетичному комплексі України».

Згідно з пунктом 2.1 Статуту ВАТ «Запоріжжяобленерго», метою діяльності Товариства є одержання прибутку шляхом задоволення потреб споживачів електричної енергії, насичення ринку товарами та послугами відповідно до предмету діяльності, в умовах функціонування єдиної енергосистеми України

Відповідно до пункту 2.2 Статуту предметом діяльності ВАТ «Запоріжжяобленерго», зокрема, є:

- передача електричної енергії місцевими (локальними) електромережами;
- одержання електричної енергії від Оптового ринку електроенергії України;
- постачання електричної енергії за регульованим тарифом;
- постачання електричної енергії за нерегульованим тарифом;
- експлуатація, капітальний ремонт, реконструкція будівель, споруд, машин і механізмів, електричних мереж, трансформаторних підстанцій 6-154 кВ та технічне переозброєння і налагодження устаткування;
- капітальне будівництво нових електричних об'єктів промислового та соціально-побутового призначення.

Згідно з пунктом 3.1 Статуту, ВАТ «Запоріжжяобленерго» є юридичною особою з моменту державної реєстрації.

Відповідно до пункту 3.10 Статуту ВАТ «Запоріжжяобленерго» має самостійний баланс, поточні та інші рахунки в установах банків, печатку із своїм найменуванням, а також знак для товарів і послуг.

Отже, ВАТ «Запоріжжяобленерго» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

ВАТ «Запоріжжяобленерго» протягом 2011 – 2014 років та I півріччі 2015 року надавало послуги з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області.

Становище ВАТ «Запоріжжяобленерго» на ринку приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж Товариства, розташованих в межах Запорізької області, визначено відповідно до Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку, затвердженій розпорядженням Антимонопольного комітету України 05.03.2002 № 49-р та зареєстрованої в Міністерстві юстиції України 01.04.2002 за № 317/6605 (надалі – Методика).

Об'єктом аналізу щодо визначення монопольного (домінуючого) становища є ВАТ «Запоріжжяобленерго».

Визначення переліку товарів та основних споживачів цих товарів, щодо яких визначається монопольне становище.

Товаром, щодо якого визначається монопольне становище, є послуга з приєднання електроустановок до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області.

Споживачами послуг з приєднання електроустановок до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, є фізичні та юридичні особи, які мають намір щодо приєднання (збільшення приєднаної потужності) електроустановок до місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, і уклали в установленому порядку договір про приєднання відповідних об'єктів до місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго».

Визначення товарних меж ринку.

Товарні межі ринку визначаються шляхом формування групи взаємозамінних товарів (товарних груп), у межах якої споживач за звичайних умов може легко перейти від споживання одного товару до споживання іншого.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про електроенергетику» постачання електричної енергії – господарська діяльність, пов'язана з наданням електричної енергії споживачеві за допомогою технічних засобів передачі та розподілу електричної енергії на підставі договору.

Згідно зі статтею 1 Закону України «Про електроенергетику» передача електричної енергії – господарська діяльність, пов'язана з транспортуванням електричної енергії за допомогою електричних мереж на підставі договору.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про електроенергетику» місцева (локальна) електрична мережа – приєднана електрична мережа, призначена для передачі електричної енергії від магістральної електричної мережі до споживача.

Тобто, для отримання послуг з постачання та передачі електричної енергії електроустановки споживача мають бути приєднані до відповідних електричних мереж.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про електроенергетику» приєднання електроустановки - надання електропередавальною організацією послуги замовнику із створення технічної можливості для передачі (прийняття) в місце приєднання електроустановки замовника відповідної потужності до електричних мереж електропередавальної організації (у тому числі новозбудованих) електричної енергії необхідного обсягу з дотриманням показників її якості та надійності.

Відповідно до пункту 1.3 Правил приєднання вітроелектростанцій до електричних мереж, затверджених наказом Міністерства палива та енергетики України від 28.10.2009 № 570 (надалі – Правила від 28.10.2009 № 570) приєднання - створення технічної можливості здійснення передачі електричної енергії, виробленої вітроелектростанцією, необхідного обсягу з дотриманням її якості та надійності в точку приєднання вітроелектростанції замовника.

Відповідно до пункту 1.4 Правил від 28.10.2009 № 570 приєднання вітроелектростанції замовника здійснюється на підставі договору про приєднання до електричних мереж, що укладається між власником електричних мереж та замовником.

Відповідно до статті 24 Закону України «Про електроенергетику» електропередавальна організація, що здійснює передачу електричної енергії місцевими (локальними) електричними мережами, не має права відмовити замовнику, який має намір приєднати електроустановки до цих мереж, у наданні послуг з приєднання.

Відповідно до пункту 1.5 Правил від 28.10.2009 № 570 власник електричних мереж не має права відмовити у приєднанні до електричних мереж вітроелектростанції замовника за умови дотримання останнім цих Правил.

Відповідно до статті 13 Закону України «Про електроенергетику» Національна комісія, що здійснює державне регулювання у сфері енергетики, під час схвалення інвестиційних програм та джерел їх фінансування для електропередавальних організацій враховує вартість послуг з приєднання генеруючих потужностей, які виробляють електричну енергію з використанням альтернативних джерел енергії, згідно з порядком фінансування послуг з приєднання електроустановок до електричних мереж.

Відповідно до статті 24 Закону України «Про електроенергетику» енергопостачальники, які здійснюють діяльність з передачі електричної енергії з використанням власних мереж, зобов'язані забезпечити рівноправний доступ до цих мереж усіх суб'єктів господарської діяльності, що отримали в установленому порядку ліцензію на здійснення відповідного виду діяльності і уклали договір на передачу електричної енергії. Енергопостачальники, які здійснюють діяльність з передачі електричної енергії з використанням власних мереж, не мають права відмовити у доступі до цих мереж суб'єктам господарювання, які виробляють енергію з використанням альтернативних джерел енергії. Енергопостачальники, які здійснюють діяльність з передачі електричної енергії з використанням власних мереж, у своїх інвестиційних програмах повинні передбачати витрати на приєднання об'єктів електроенергетики, які виробляють електроенергію з альтернативних джерел енергії.

При цьому, відповідно до статті 24 Закону України «Про електроенергетику» споживачі електричної енергії мають право, зокрема, на приєднання та підключення до

електричної мережі, за умови виконання правил приєднання електроустановок до електричних мереж.

Відповідно до пункту 1.7 Правил від 28.10.2009 № 570 Приєднання вітроелектростанції замовника до електричної мережі передбачає такі етапи:

- обрання замовником проектної організації, яка розроблятиме проектно-кошторисну документацію;
- письмове звернення замовника до власника електричних мереж з листом (клопотанням) щодо наміру приєднати вітроелектростанцію певної потужності;
- погодження замовником та власником мереж, які будуть надавати послугу з приєднання, варіанта схеми електрозабезпечення та точки приєднання;
- підготовка власником електричних мереж технічних умов на приєднання;
- розроблення обраної замовником проектною організацією на договірних умовах із замовником проектно-кошторисної документації за вихідними даними технічних умов. Узгодження замовником із власником електричних мереж такої документації, визначення вартості приєднання вітроелектростанції замовника до мереж власника;
- укладання сторонами договору про приєднання до електричних мереж;
- будівельно-монтажні і налагоджувальні роботи;
- проведення приймально-здавальних випробувань;
- оформлення акта допуску на підключення вітроелектростанції замовника до електричної мережі;
- підключення електроустановки замовника до електричної мережі;
- укладення відповідних договорів, передбачених Правилами користування електричною енергією, затвердженими постановою Національної комісії з питань регулювання електроенергетики України від 31.07.96 № 28 (надалі – Правила від 31.07.1996 № 28);
- забезпечення власниками транзитних електроустановок їх оперативно-технічного обслуговування.

Згідно зі статтею 7 Закону України «Про природні монополії» діяльність суб'єктів природних монополій у сферах, визначених у статті 5 цього Закону, а також діяльність суб'єктів господарювання на суміжних ринках підлягає ліцензуванню відповідно до Закону.

Відповідно до частини першої статті 5 Закону України «Про природні монополії» до сфери діяльності суб'єктів природних монополій належить, зокрема, розподіл електричної енергії (передачі електричної енергії місцевими (локальними) електромережами).

Відповідно до пункту 3.8.1 Умов та Правил здійснення підприємницької діяльності з передачі електричної енергії місцевими (локальними) електромережами, затверджених постановою Національної комісії з питань регулювання електроенергетики України від 13.06.1996 року № 15 (надалі – Умови та Правила від 13.06.1996 року № 15), ліцензіат не повинен без обґрунтованих причин не допускати чи обмежувати доступ до існуючих місцевих (локальних) електромереж споживачів чи інших суб'єктів підприємницької діяльності, які бажають передавати електричну енергію, бути підключеними до електромереж ліцензіата або бажають побудувати, удосконалити чи експлуатувати нові технічні засоби електромереж, при наявності необхідних узгоджень та дозволів

Тобто, отриманням послуг з передачі та постачання електричної енергії є неможливим без отримання послуг приєднання (кінцевим етапом якого є підключення) до місцевих (локальних) електромереж.

Відтак, послуги, взаємозамінні з послугою з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, відсутні.

Отже, **товарними межами ринку є послуги з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області.**

Визначення територіальних (географічних) меж ринку.

Територіальні (географічні) межі ринку певного товару (товарної групи) визначаються шляхом установа мінімальної території, за межами якої, з точки зору споживача,

придбання товарів (товарної групи), що належать до групи взаємозамінних товарів товарної групи), є неможливим або недоцільним.

Згідно з пунктом 2.2 Умов та Правил від 13.06.1996 року № 15 ліцензіат має право здійснювати ліцензовану діяльність лише на території здійснення ліцензованої діяльності.

Відповідно до пункту 1.4 Умов та Правил від 13.06.1996 року № 15 закріплена територія – територія адміністративно-територіальної одиниці, де розташовані місцеві (локальні) електричні мережі, що перебувають у власності ліцензіата. Якщо на території адміністративно-територіальної одиниці розташовані електричні мережі інших ліцензіатів з постачання електричної енергії за регульованим тарифом, то закріплена територія кожного з цих ліцензіатів визначається відповідно до території розташування об'єктів електроенергетики, що перебувають у власності ліцензіата, та електричних мереж споживачів, які живляться від мереж цього ліцензіата.

Таким чином, **територія здійснення діяльності з передачі електроенергії** місцевими (локальними) електромережами ВАТ «Запоріжжяобленерго» з територіями здійснення діяльності з передачі електроенергії іншими ліцензіатами з передачі електроенергії місцевими (локальними) електромережами **не збігається**.

Відповідно ВАТ «Запоріжжяобленерго» здійснює діяльність з надання послуг з приєднання електроустановок замовників в Запорізькій області в межах території, на якій розташовані електричні мережі ВАТ «Запоріжжяобленерго».

Отже, **територіальними (географічними) межами** досліджуваного ринку є **територія Запорізької області**, на якій розташовані власні місцеві (локальні) електричні мережі ВАТ «Запоріжжяобленерго».

Часовими межами досліджуваного ринку є **2011 – 2014 роки та I півріччя 2015 року**, тобто проміжок часу, протягом якого залишались незмінними структура ринку та співвідношення попиту та пропозицій на ньому.

Визначення частки суб'єкта господарювання на ринку.

Відповідно до законодавства у сфері електроенергетики, зокрема Закону України «Про електроенергетику», Правил від 28.10.2009 № 570, Умов та Правил від 13.06.1996 року № 15, надавати послугу з приєднання до місцевих (локальних) електричних мереж має право виключно електропередавальна організація, на території здійснення ліцензованої діяльності якої знаходиться об'єкт замовника.

ВАТ «Запоріжжяобленерго» є єдиним суб'єктом господарювання, яке у період 2011 – 2014 роки та у I півріччі 2015 року здійснювало діяльність на ринку передачі електричної енергії місцевими (локальними) електричними мережами на території Запорізької області, де розташовані мережі ВАТ «Запоріжжяобленерго».

Відтак ВАТ «Запоріжжяобленерго» є єдиним суб'єктом господарювання, яке надавало послуги з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області.

У період 2011 – 2014 роки та у I півріччі 2015 року послуги з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж надавало лише ВАТ «Запоріжжяобленерго». При цьому воно не зазнавало конкуренції внаслідок відсутності жодного конкурента на цьому ринку.

Отже, відповідно до частини першої статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ВАТ «Запоріжжяобленерго» протягом 2011 – 2014 років та у I півріччі 2015 року займало монопольне (домінуюче) становище на ринку послуг з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, із часткою 100 відсотків.

Державне підприємство Національна енергетична компанія «Укренерго» (01032, м. Київ, вул. Симона Петлюри, 25, код ЄДРПОУ 00100227) (надалі – ДП «НЕК «Укренерго») протягом 2011 – 2014 років та у I півріччі 2015 року здійснювало діяльність з передачі електричної енергії магістральними та міждержавними електричними мережами на підставі ліцензії Національної комісії регулювання електроенергетики України від 19.09.2005 серія

АБ № 220568 та на підставі ліцензії Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері енергетики від 23.07.2014 серія АЕ № 288299.

ТОВ «Вінд Пауер» здійснює діяльність з виробництва електричної енергії на підставі ліцензії Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (надалі – НКРЕКП) від 13.01.2015 серія АЕ № 288047. Відповідно до інформації, наведеної в Заяві, ТОВ «Вінд Пауер» здійснює виробництво електричної енергії з використанням альтернативних джерел енергії, а саме енергії вітру.

ДП «НЕК «Укренерго», ВАТ «Запоріжжяобленерго» та ТОВ «Вінд Пауер» (надалі – Сторони) уклали Договір *[конфіденційна інформація]* (надалі – Договір 1) щодо приєднання Ботієвської ВЕС потужністю *[конфіденційна інформація]* (надалі – Вітроелектростанція, ВЕС) ТОВ «Вінд Пауер», який є замовником, до електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго».

Відповідно до пункту 1.1. Договору 1 ВАТ «Запоріжжяобленерго» має здійснити приєднання Вітроелектростанції ТОВ «Вінд Пауер» до своїх електричних мереж у порядку, передбаченому пунктом 1.7 Правил від 28.10.2009 № 570 та у відповідності з іншими нормативними актами, що будуть чинними на період дії цього договору (надалі – Приєднання).

Відповідно до пункту 1.2. Договору 1 ВАТ «Запоріжжяобленерго» має здійснити приєднання та підключення Вітроелектростанції ТОВ «Вінд Пауер» до своїх електричних мереж у порядку, передбаченому пунктом 4.3. Правил від 28.10.2009 № 570 та у відповідності з іншими нормативними актами, що будуть чинними на період дії цього Договору, з урахуванням розподілу прав та обов'язків Сторін, передбачених цим Договором.

Пунктом 1.3 Договору 1 визначено прогнозовану межу балансової належності між мережами ВАТ «Запоріжжяобленерго» та ТОВ «Вінд Пауер».

Пунктом 3.1 Договору 1 встановлено, зокрема, наступні обов'язки ВАТ «Запоріжжяобленерго»:

- виконати передбачений проектно-кошторисною документацією (надалі – ПКД) обсяг робіт з нового будівництва та/або реконструкції електричних установок, які будуть створені в процесі будівництва або, що вже належать ВАТ «Запоріжжяобленерго» на правах власності, в строк, узгоджений Сторонами у графіку Приєднання (додаток № 3 до цього Договору).
- ввести вбудовані та/або реконструйовані об'єкти електромережі в експлуатацію відповідно до законодавства, що буде діяти на час такого введення.
- підключити вітроелектростанцію ТОВ «Вінд Пауер» до збудованої електромережі у строк, вказаний у графіку Приєднання (Додаток 3 до цього Договору).

Відповідно до технічних умов на інженерне забезпечення схеми видачі потужності вісімдесяти вітрових агрегатів Ботієвської вітрової електростанції ТОВ «Вінд Пауер» сумарною потужністю *[конфіденційна інформація]* від 20.05.2011 № 8225/029-13 (надалі – ТУ від 20.05.2011 № 8225/029-13), наведених в Додатку 1 до Договору 1, прогнозовані роки введення в експлуатацію об'єкта:

- 2012 рік – I пусковий комплекс (I етап);
- 2013 рік – II пусковий комплекс (II етап).

Відповідно до Графіку реалізації заходів з Приєднання Ботієвської ВЕС потужністю *[конфіденційна інформація]*, наведеного в Додатку 3 до Договору 1, ВАТ «Запоріжжяобленерго» з метою приєднання II пускового комплексу Вітроелектростанції мало до кінця травня 2013 року завершити роботи з будівництва дволанцюгової ПЛ *[конфіденційна інформація]* з приєднанням ЦПС ВЕС Ботієво відпайками від цієї лінії електропередачі *[конфіденційна інформація]*, а до кінця червня 2013 року ввести побудований об'єкт в експлуатацію для забезпечення видачі проектної потужності Ботієвської ВЕС.

Листами ВАТ «Запоріжжяобленерго» від 26.02.2013 № 006-81/2937 та від 04.11.2013 № 19547/006-81 до ТУ від 20.05.2011 № 8225/029-13 було внесено зміни, з урахуванням Приєднання Вітроелектростанції мало бути забезпечене до 31 березня 2014 року.

За інформацією ТОВ «Вінд Пауер», наведеної в Заяві, Заявником були виконані всі вимоги за Договором 1, дотримано відповідних етапів Приєднання та вимог нормативно-правових актів у сфері електроенергетики, зокрема Правил від 28.10.2009 № 570.

З метою забезпечення виконання Договору 1 в частині приєднання II пускового комплексу Вітроелектростанції ВАТ «Запоріжжяобленерго» уклало з [конфіденційна інформація] (надалі – Підрядник) Договір [конфіденційна інформація] (надалі - Договір 2).

Пунктом 2.1 Договору 2 передбачено, що Підрядник повинен виконати передбачені цим Договором роботи, якість яких відповідає умовам Договору, робочого проекту (шифр 971-14-12) «Будівництво ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області» II пусковий комплекс.

Пунктом 6.2 Договору 2 визначено строк (термін) закінчення робіт – 3 квартал 2014 року.

ВАТ «Запоріжжяобленерго» листом від 02.10.2014 № 002-12/14437 «Про ввід у роботу ВЛ [конфіденційна інформація]» повідомило ТОВ «Вінд Пауер», що підрядною організацією виконані будівельно-монтажні роботи у відповідності з робочим проектом «Будівництво ПЛ [конфіденційна інформація] у повному обсязі за виключенням робіт з приєднання знову побудованих ВЛ [конфіденційна інформація] до раніше введених в експлуатацію відпайок на Ботієвську ВЕС.

Однак, листом від 06.10.2014 № 002-12/14610 ВАТ «Запоріжжяобленерго» повідомило ТОВ «Вінд Пауер», що лист від 02.10.2014 № 002-12/14437 анульовано та вказано, що про можливість введення до експлуатації ВЛ [конфіденційна інформація] буде повідомлено додатково. При цьому причин, з яких лист від 02.10.2014 № 002-12/14437 анульовано, не зазначено.

Відповідно до інформації ВАТ «Запоріжжяобленерго» (лист від 23.04.2015 № 005-34/6173) станом на 23.04.2015 приєднання Ботієвської ВЕС до електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго» не було завершено.

Так, ВАТ «Запоріжжяобленерго» не було виконано роботи з будівництва дволанцюгової ПЛ [конфіденційна інформація] з приєднання ЦПС ВЕС Ботієво відпайками від цієї лінії електропередачі [конфіденційна інформація], виконання яких було розпочато 30 квітня 2013 року.

На вимогу держаного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 31.03.2015 № 128-29/05-3241 ВАТ «Запоріжжяобленерго» надало наступні пояснення (додані до листа ВАТ «Запоріжжяобленерго» лист від 23.04.2015 № 005-34/6173):

«Після прийняття у вересні 2014 року актів приймання виконаних будівельних робіт інженером технічного нагляду Відділу капітального будівництва та інвестицій сумісно із службою ліній МВЕМ було виконано огляд збудованої ПЛ в результаті чого на 17 опорах було виявлено значне просідання ґрунту біля фундаментів, про що підрядну організацію було повідомлено листом від 09.10.2014р. № 006-05/14872. Зауваження було усунено наприкінці листопада про що Підрядник повідомив ВАТ «Запоріжжяобленерго» листом від 26.11.2014 р. № 04-374/6. Окрім того було виявлено значне відхилення опори проектний № 87 (диспетчерський № 77) від вертикальної осі. В результаті інструментального обстеження було встановлено, що відхилення складає 69 см при нормативному до 19 см. Листом [конфіденційна інформація] від 12.02.2015 р. № 21 було повідомлено про усунення зауваження, про що був складений акт огляду усунення зауважень від 18.02.2015 р. Проте, актом огляду відповідальних конструкцій від 19.02.2015р. було виявлено ряд зауважень, про що Підрядника було повідомлено листом від 23.02.2015 р. № 006-05/2807. До того ж актом огляду об'єкту від 04.03.2015р. зафіксовано розрив проводу в шлейфі на анкерно-кутовій опорі №_{проект} [конфіденційна інформація], про що підрядника повідомлено листом від 11.03.2015 р. № 006-05/3653.

Враховуючи вищенаведене до усунення Підрядником виявлених зауважень ВАТ «Запоріжжяобленерго» не може вжити жодних заходів щодо введення в експлуатацію збудованої ПЛ [конфіденційна інформація].»

Разом з тим, відповідно до пункту 6.2 Договору 2 ВАТ «Запоріжжяобленерго» м. право:

- достроково розірвати договір у разі невиконання зобов'язань Підрядником;
- контролювати виконання робіт у строки, встановлені договором;
- вимагати безоплатного виправлення недоліків, що виникли внаслідок допущених Підрядником порушень, або виправити їх своїми силами;
- відмовитися від договору та вимагати відшкодування збитків, якщо Підрядник своєчасно не розпочав роботи або виконує їх настільки повільно, що закінчення їх у строк, визначений договором, стає неможливим.

Також, пунктом 7.5 Договору 2 визначено, що за порушення термінів виконання робіт, вказаних в договорі, з вини Підрядника, до Підрядника застосовуються штрафні санкції.

При цьому, на вимогу держаного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 31.03.2015 № 128-29/05-3241 ВАТ «Запоріжжяобленерго» не було надано інформації, яка б свідчила про вжиті з боку ВАТ «Запоріжжяобленерго» належні заходи щодо притягнення до відповідальності Підрядника за неналежне виконання умов Договору 2 в частині не дотримання строків виконання відповідних робіт.

На лист Комітету від 05.06.2015 № 128-26.13/05-2056 Міністерство енергетики та вугільної промисловості України (надалі – Міненерговугілля) листом від 20.04.2015 № 03/32-1894 повідомило:

«З метою приєднання Ботієвської ВЕС до розподільних електричних мереж в інвестиційну програму ВАТ «Запоріжжяобленерго» на 2013 рік було включено захід «Будівництво ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському районі Запорізької області в сумі [конфіденційна інформація].»

У вересні 2014 року будівництво ПЛ [конфіденційна інформація] було завершено, але на сьогодні зазначена повітряна лінія не введена в експлуатацію.

Зважаючи на зазначене, Міненерговугілля листом від 24.03.15 № 03/32-1381 рекомендувало ВАТ «Запоріжжяобленерго» вирішити питання введення в експлуатацію ПЛ [конфіденційна інформація] та подати напругу в точку присднання Ботієвської ВЕС до електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго».

На лист Комітету від 06.03.2015 № 128-29/05-2124 Державна інспекція з енергетичного нагляду за режимами споживання електричної і теплової енергії (надалі – Держенергонагляд) листом від 08.04.2015 № 01/10-1763 повідомила, що на сьогодні не має правових підстав здійснювати позаплановий захід з державного енергетичного нагляду за вищезгаданим зверненням Комітету та зазначила, що підтримує позицію Міненерговугілля, наведену в листі від 24.03.15 № 03/32-1381.

На лист Комітету від 05.03.2015 № 128-26.13/05-2058 Національна комісія, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (надалі – НКРЕКП) листом від 27.05.2015 № 2835/17.2/61-15 повідомила:

«Відповідно до статті 24 Закону України «Про електроенергетику», постановою Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері енергетики (надалі - НКРЕ), від 25.12.2012 № 1702 було схвалено інвестиційну програму (надалі - ІП) ВАТ «Запоріжжяобленерго» на 2013 рік у сумі 325 909 тис. грн (з ПДВ), врахувавши в її складі заходи з виконання проекту «Будівництво ПЛ[конфіденційна інформація] у Приазовському р-ні Запорізької обл. (ІП пусковий комплекс)» в повному обсязі у сумі [конфіденційна інформація], відповідно до проектно-кошторисної документації з відповідним фінансуванням в структурі тарифів на передачу електричної енергії місцевими (локальними) електричними мережами та з постачання електричної енергії за регульованим тарифом.

За підсумками виконання ІП Товариства на 2013 рік обсяг фінансування Об'єкту будівництва склав [конфіденційна інформація]. Недофінансування склало [конфіденційна інформація]. Пунктом 3 постанови НКРЕ від 23.12.2013 № 1703 за зверненням ВАТ «Запоріжжяобленерго» було схвалено ІП на 2014 рік та включено до неї відповідне

недофінансування по даному об'єкту за рахунок тарифу 2014 року. Таким чином, за підсумками виконання ІІІ на 2014 рік зазначений об'єкт у фізичних обсягах було виконано у повному, обсязі з економією коштів у сумі [конфіденційна інформація]

Відповідно до акту НКРЕКП перевірки дотримання Умов та Правил здійснення підприємницької діяльності з передачі електричної енергії місцевими (локальними) електромережами та Умов та Правил здійснення підприємницької діяльності з постачання електричної енергії за регульованим тарифом від 20.03.2015 № 13:

«Комісією проведено вибіркову перевірку наданих ВАТ «Запоріжжяобленерго» документів по об'єктах які не виконані та не введені в експлуатацію. По об'єкту «Будівництво ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському р-ні ІІ пусковий комплекс», профінансовано [конфіденційна інформація], освоєно [конфіденційна інформація], залишилось не виконано [конфіденційна інформація] з причини браку обігових коштів, фактично роботи виконані, але не оплачені, підключення електричної енергії не виконаний»

Таким чином, ВАТ «Запоріжжяобленерго» було отримано та використано відповідні кошти на Приєднання Вітроелектростанції.

Листом від 02.10.2014 № 002-12/14437 ВАТ «Запоріжжяобленерго» задекларувало високий стан готовності об'єкту.

Разом з тим, ВАТ «Запоріжжяобленерго» не вживало заходів з забезпечення Приєднання Вітроелектростанції ТОВ «Вінд Пауер» до власних електричних мереж.

Виходячи з визначення терміну «приєднання», наведеного в статті 1 Закону України «Про електроенергетику» саме електропередавальна організація (ВАТ «Запоріжжяобленерго»), яка діє на відповідній закріпленій території, в межах якої не зазнає конкуренції, є єдиним суб'єктом, який має право надати замовнику (ТОВ «Вінд Пауер») послуги з приєднання, у тому числі підключити до власних електричних мереж.

Таким чином, ТОВ «Вінд Пауер» не могло укласти договір про приєднання Ботієвської ВЕС з іншим, крім ВАТ «Запоріжжяобленерго» суб'єктом господарювання.

За наявності конкуренції ТОВ «Вінд Пауер» мало б можливість обрати іншого, крім ВАТ «Запоріжжяобленерго», суб'єкта господарювання, який би надав послуги з приєднання Вітроелектростанції до електричних мереж. За таких обставин, ВАТ «Запоріжжяобленерго» вживало б усіх заходів для здійснення належного надання послуг з приєднання до електричних мереж об'єктів споживача (ТОВ «Вінд Пауер»).

Зазначена бездіяльність ВАТ «Запоріжжяобленерго» була б неможливою за умов існування значної конкуренції на ринку послуг з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, оскільки споживачі послуг, мали б можливість вибору іншого надавача зазначених послуг і внаслідок таких дій ВАТ «Запоріжжяобленерго» могло б втратити споживача своїх послуг, що призвело б до зменшення його доходів. Таким чином, за наявності конкуренції ВАТ «Запоріжжяобленерго» вживало б усіх заходів для здійснення належного та вчасного виконання Договору 1.

Вказана бездіяльність ВАТ «Запоріжжяобленерго» призвела до порушення прав та інтересів ТОВ «Вінд Пауер» (споживача), оскільки:

1) Станом на 08.04.2014 всі електроустановки ТОВ «Вінд Пауер» були готові до експлуатації. При цьому, 34 вітряні турбіни з 35 були готові до експлуатації до 31.03.2014 (до дати, в яку ВАТ «Запоріжжяобленерго» мало відповідно до Договору 1 підключити електроустановки ТОВ «Вінд Пауер»);

2) Оскільки, електроустановки ІІ черги будівництва Ботієвської ВЕС з 31.03.2014 по 27.06.2015 були не підключені до мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго» (до лінії електропередач [конфіденційна інформація]), ТОВ «Вінд Пауер», внаслідок обмеження потужності, не мало можливості використовувати вказані електроустановки за встановленою для них потужністю для здійснення господарської діяльності з виробництва електричної енергії.

За розрахунками, наведеними в листі ТОВ «Вінд Пауер» від 23.10.2015 № 01/4131,

розмір збитків ТОВ «Вінд Пауер» від вказаної бездіяльності ВАТ «Запоріжжяобленерго» становив *[конфіденційна інформація]* Вказаний розмір збитків було розраховано ТОВ «Вінд Пауер» на основі зроблених вимірів втрат від обмеження потужності *[конфіденційна інформація]* та величини «зеленого» тарифу, який було встановлено НКРЕКП для ТОВ «Вінд Пауер» у відповідний період.

Отже, бездіяльність ВАТ «Запоріжжяобленерго», яка полягала у не виконанні приєднання II пускового комплексу Ботієвської вітряної електростанції (яке передбачає будівництво, введення в експлуатацію ВАТ «Запоріжжяобленерго» лінії електропередач *[конфіденційна інформація]* у Приазовському та Мелітопольському районі Запорізької області та підключення до цієї лінії електропередач) в терміни, передбачені Договором 1, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 13, пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монополієм (домінуючим) становищем на ринку послуг з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, яке призвело до ущемлення інтересів споживача – ТОВ «Вінд Пауер», що було б неможливим за умов існування значної конкуренції на ринку.

На подання з попередніми висновками від 06.10.2015 № 128-26.13/65-15/365-спр ВАТ «Запоріжжяобленерго» листом від 21.10.2015 № 001-008/16194 надало свої пояснення, зауваження та заперечення.

ВАТ «Запоріжжяобленерго» (лист від 21.10.2015 № 001-008/16194) стверджує, що не зловживало монополієм (домінуючим) становищем шляхом бездіяльності, яка полягала у не підключенні Ботієвської вітряної електростанції до лінії електропередач *[конфіденційна інформація]* у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області, побудованої Підприємством на замовлення ВАТ «Запоріжжяобленерго» у зв'язку з тим, що:

«ВАТ «Запоріжжяобленерго» були вжиті всі необхідні та достатні заходи, спрямовані на те, щоб будівництво, введення в експлуатацію об'єкту «ПЛ *[конфіденційна інформація]* у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області (II пусковий комплекс)", та подальше підключення Ботієвської вітряної електростанції до зазначеної ПЛ *[конфіденційна інформація]* фактично відбулось у повній відповідності до умов договорів: 1, укладеному між ДП «НЕК «Укренерго», ВАТ «Запоріжжяобленерго» та ТОВ «Вінд Пауер», 2, укладеному між ВАТ «Запоріжжяобленерго» та Підприємством, відповідно до вимог «Правил приєднання вітроелектростанцій до електричних мереж», затверджених наказом Міністерства палива та енергетики України № 570 від 28.10.2009 р. та зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 29.12.2009 р. за N 1263/17279, «Порядку прийняття в експлуатацію закінчених будівництвом об'єктів», затвердженому Постановою КМУ № 461 від 13.04.2011 р., відповідно до змісту проектної документації, вимог державних стандартів, будівельних норм і правил, а також на виконання ухвали господарського суду Запорізької області від 27.05.2015 р. у справі № 908/698/15-г, що набрала законної сили, про затвердження мирової угоди між ВАТ «Запоріжжяобленерго» та Підприємством.»

На думку ПАТ «Запоріжжяобленерго» «всі необхідні та достатні заходи» полягали в наступному:

1. ВАТ «Запоріжжяобленерго» до моменту завершення робіт за Договором 2 неодноразово зверталось до Підприємства з вимогами щодо усунення виявлених недоліків при виконанні робіт, а також прискорення виконання робіт з метою безумовного дотримання встановленого Договором 2 строку їх завершення (зокрема листами від 23.06.2014 № 006-05/9269, від 11.07.2014 № 05-05/10265, від 25.07.2014 № 006-05/11037, від 13.08.2014 № 006-05/12009).

2. ВАТ «Запоріжжяобленерго» листом від 23.01.2014 № 006-05/672 зверталось до ТОВ «Вінд Пауер» щодо необхідності відведення земельних ділянок під опори ПЛ *[конфіденційна інформація]*, будівництво якої є предметом Договору 2.

3. Роботи з будівництва лінії електропередач [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районі Запорізької області були завершені 30.09.2014 та прийняті ВАТ «Запоріжжяобленерго» у Підрядника в установленому порядку.

4. ВАТ «Запоріжжяобленерго» листом від 09.10.2014 № 006-05/14872 повідомило Підрядника про виявлені недоліки у виконаних роботах - просідання ґрунту біля фундаменту низки опор ПЛ [конфіденційна інформація]. Листом від 26.11.2014 № 04-374/6 Підрядник повідомив ВАТ «Запоріжжяобленерго» про усунення зазначених недоліків.

5. ВАТ «Запоріжжяобленерго» листом від 01.12.2014 № 006-05/17977 повідомило Підрядника про необхідність усунення інших виявлених недоліків у виконаних роботах, а саме відхилення опор від вертикальної осі. Зазначені обставини були підтверджені комісією інформаційно-консультаційного центру ВАТ «Запоріжжяобленерго» (протокол від 10.02.2015 № 9) за участю представників ТОВ «Вінд Пауер», відділу НКРЕКП у Запорізькій області, Держенергонагляду у Дніпровському регіоні, Запорізької облдержадміністрації, регіонального відділення Фонду державного майна України у Запорізькій області. Підрядник частково погодився із виявленими ВАТ «Запоріжжяобленерго» недоліками та здійснив їх усунення, що підтверджується актом від 18.02.2015.

6. 19.02.2015 комісією ВАТ «Запоріжжяобленерго» було проведено загальний огляд відповідальних конструкцій ПЛ [конфіденційна інформація] до пред'явлення робочій технічній комісії, що визначає готовність об'єкта до експлуатації, за результатами якого складено «Акт огляду відповідальних конструкцій на об'єкті «Будівництво ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області (II пусковий комплекс)». В акті від 19.02.2015 викладені виявлені комісією відхилення від затвердженого робочого проекту та невідповідність виконаних робіт вимогам діючих нормативних документів. Про зазначені обставини ВАТ «Запоріжжяобленерго» повідомило Підрядника листом від 23.02.2015 № 006-05/2807.

7. 04.03.2015 ВАТ «Запоріжжяобленерго» складено акт про те, що в результаті огляду опори № ^{проектн.} [конфіденційна інформація] було виявлено розрив шлейфу, що ймовірно стався на етапі будівництва. Про зазначене ВАТ «Запоріжжяобленерго» повідомило Підрядника листом від 11.03.15 № 006-05/3653.

8. На думку ВАТ «Запоріжжяобленерго», Підрядник ухилявся від усунення вказаних у пункті 6 та 7 порушень шляхом звернення до господарського суду Запорізької області з позовними вимогами до ВАТ «Запоріжжяобленерго», зокрема, про зобов'язання прийняти в експлуатацію закінчений об'єкт будівництва, а саме «ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області». Ухвалою господарського суду Запорізької області від 04.02.2015 було порушено провадження у справі № 908/698/15-г на підставі зазначеного позову Підрядника.

Розгляд справи № 908/698/15-г завершився шляхом укладення між ВАТ «Запоріжжяобленерго» та Підрядником мирової угоди від 10.04.015 (затвердженої ухвалою господарського суду Запорізької області від 27.05.2015 у вказаній справі) якою було передбачено, зокрема, наступне :

«2. На виконання цієї мирової угоди, сторони зобов'язуються протягом 2-х днів з дня її підписання, створити у складі представників Позивача та Відповідача робочу комісію із прийняття в експлуатацію об'єкту будівництва (далі - «Робоча комісія») - ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області» (II пусковий комплекс) (далі - «ПЛ»);

3.1.2. Відповідач приймає в експлуатацію закінчений об'єкт будівництва - ПЛ протягом 5 днів з моменту підписання акта Робочої комісії про готовність ПЛ.

3.2.2 Позивач виконує роботи з усунення недоліків, встановлених Робочою комісією.

6. Відповідач гарантує, що з моменту підписання цієї Мирової угоди сторонами, її затвердження господарським судом Запорізької області та у випадку належного виконання з боку Позивача зобов'язань з усунення недоробок, недоліків та дефектів у виконаних

роботах відповідно до пункту 5.8 Договору 2, Відповідач не матиме будь-яких майнових, немайнових претензій до Позивача з питань якості робіт (окрім прихованих дефектів, виявити які при візуальному обстеженні не має можливості), які є предметом цієї Мирової угоди.»

9. На думку ВАТ «Запоріжжяобленерго» обставини вказані у пункті 8 перешкождали виконанню ВАТ «Запоріжжяобленерго» зобов'язань за договором 1.

10. Листом від 18.03.2015 № 001-32/3931 ВАТ «Запоріжжяобленерго» звернулось до господарського суду м. Києва з позовними вимогами до Підрядника, зокрема щодо усунення перешкод для прийняття об'єкту «ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області (ІІ пусковий комплекс)» в експлуатацію, шляхом зобов'язання Підрядника усунути недоліки у виконаних роботах, які були зафіксовані актами від 19.02.2015 та 04.03.2015, та вимоги, про усунення яких були пред'явлені ВАТ «Запоріжжяобленерго» до Підрядника листами від 23.02.2015 № 006-05/2807 та від 11.03.2015 № 006-05/3653. Ухвалою господарського суду м. Києва від 26.03.2015 у справі № 910/7044/15-г зазначений позов був повернутий ВАТ «Запоріжжяобленерго» без розгляду; ухвала була одержана ВАТ «Запоріжжяобленерго».

11. ВАТ «Запоріжжяобленерго» наказом від 14.04.2015 № 178-од створило робочу технічну комісію за участю ДП «НЕК «Укренерго» та Підрядника для прийняття в експлуатацію об'єкту будівництва «ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області» (ІІ пусковий комплекс).

Зазначеною робочою комісією було складено акт від 15.04.2015 недоробок та дефектів, які були виявлені та які необхідно усунути для введення ПЛ [конфіденційна інформація] в експлуатацію, та акт від 26.05.2015, в якому були зазначені додаткові виявлені недоліки, які необхідно усунути Підрядником для введення ПЛ [конфіденційна інформація] в експлуатацію.

Недоліки, зафіксовані актами від 15.04.2015 та 26.05.2015, були усунуті, що підтверджується актом від 03.09.2015.

12. Протоколом технічної наради від 09.06.2015 при головному диспетчері Дніпровської енергосистеми ДП «НЕК «Укренерго», за участю повноважних представників ТОВ «Вінд Пауер» та ВАТ «Запоріжжяобленерго», були прийняті рішення щодо вжиття додаткових заходів, реалізація яких зробить можливим підключення електроустановок ТОВ «Вінд Пауер» до електричної мережі ВАТ «Запоріжжяобленерго».

13. Відповідно до акту робочої технічної комісії від 02.07.2015 «ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області» визнана закінченим будівництвом об'єктом та готовим до експлуатації. Декларація про готовність зазначеного об'єкта до експлуатації була зареєстрована 16.07.2015 Департаментом Державної архітектурно-будівельної інспекції у Запорізькій області.

Акт робочої технічної комісії від 02.07.2015 про визнання об'єкту закінченим будівництвом, готовим до експлуатації, та зареєстрована декларація про готовність ПЛ [конфіденційна інформація] до експлуатації, в розумінні пунктів 4.2 та 4.3. Правил від 28.10.2009 № 570, є актом допуску на підключення Ботіївської ВЕС відповідно до Договору 1 до електричної мережі та свідоцтвом про відповідність збудованого об'єкта проектній документації, вимогам державних стандартів, будівельних норм і правил.

14. На підставі розпорядження ВАТ «Запоріжжяобленерго» від 18.06.2015 № 391-р, отриманого дозволу Дніпровської енергетичної системи НЕК «Укренерго» від 21.06.2015 року та 25.06.2015 року, за затвердженою програмою по вводу ВЛ, ВАТ «Запоріжжяобленерго» було здійснено підключення Ботіївської вітряної електростанції до лінії електропередач [конфіденційна інформація] (ІІ пусковий комплекс), а саме, здійснено перемикання (подана напруга) в точку приєднання Ботіївської ВЕС до електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго» 25.06.2015 по повітряній лінії [конфіденційна інформація] та 02.07.2015 по [конфіденційна інформація] відповідно, що підтверджується виписками з оперативного журналу диспетчера,

Разом з тим, зауваження ВАТ «Запоріжжяобленерго» викладені в листі від 21.10.2015

15/365-спр спростовуються наступним.

1. Кінцевий строк завершення надання послуг з приєднання (підключення Ботівської ВЕС) відповідно до Договору 1 (з усіма додатками та додатковими угодами) – **31.03.2014**. При цьому:

1) Станом на 08.04.2014 всі електроустановки ТОВ «Вінд Пауер» були готові до експлуатації;

2) ВАТ «Запоріжжяобленерго» не уклало з ТОВ «Вінд Пауер» додаткової угоди про продовження вказаного строку.

2. Відповідно до пункту 6.2. Договору 2 ВАТ «Запоріжжяобленерго» мало право достроково розірвати Договір 2 у разі невиконання зобов'язань Підрядником, повідомивши про це у строк до 10 днів.

3 огляду на вказане право, посилання ВАТ «Запоріжжяобленерго» на неналежне виконання робіт Підрядником є необґрунтованим, та не може бути підставою для не виконання зобов'язань за Договором 1. Це обумовлено тим, що ВАТ «Запоріжжяобленерго» мало право у будь-який час змінити підрядника будівництва та забезпечити виконання будівельних робіт відповідно до Договору на приєднання.

Крім того, інформації (окрім зазначеної в пункті 10 пояснень ВАТ «Запоріжжяобленерго» щодо подання з попередніми висновками від 06.10.2015 № 128-26.13/65-15/365-спр викладених у цьому рішенні), що свідчила б про будь-які інші ініціативні звернення ВАТ «Запоріжжяобленерго» до суду щодо дій Підрядника з метою виконання ВАТ «Запоріжжяобленерго» зобов'язань за договором 1 не виявлено.

3. У листі від 21.10.2015 № 001-008/16194 ВАТ «Запоріжжяобленерго» зазначає, що роботи з будівництва лінії електропередач [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районі Запорізької області були завершені **30.09.2014** та прийняті ВАТ «Запоріжжяобленерго» у Підрядника в установленому порядку (акти приймання виконаних робіт ф.КБ-2в).

При цьому, відповідно до п. 5.7.2. Договору 2, якщо при прийманні об'єкту будуть виявлені істотні недоробки, що виникли з вини Підрядника, Замовник має право відмовитися від прийняття закінчених робіт, не підписувати акт приймання виконаних будівельних робіт і затримати оплату робіт, виконаних з порушеннями. Однак, ВАТ «Запоріжжяобленерго» прийняло всі виконанні роботи Підрядника без зауважень ще 30.09.2014.

З огляду на фактичне приймання робіт ВАТ «Запоріжжяобленерго» за Договором 2 без заперечень, роботи з будівництва вказаної лінії були виконанні належним чином.

Одночасно, системність та в окремих випадках значний часовий проміжок між виявленням недоліків у збудованому Підрядником об'єкті «ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області» може свідчити про затягування з боку ВАТ «Запоріжжяобленерго» прийняття в експлуатацію вказаного об'єкта та навмисну бездіяльність щодо не підключення Ботівської ВЕС (виявлені ВАТ «Запоріжжяобленерго» недоліки в будівництві зафіксовані у листах від 09.10.2014 № 006-05/14872, від 01.12.2014 № 006-05/17977).

4. Відповідно до інформації ТОВ «Вінд Пауер» (листи від 27.11.2015 № 02/4188 та від 26.11.2015. № 01/4184) ВАТ «Запоріжжяобленерго» підключив Ботівську ВЕС до мережі **27.06.2015**.

Разом з тим, відповідно до інформації наведеної в листі ВАТ «Запоріжжяобленерго» від 21.10.2015 № 001-008/16194 останні недоліки (у тому числі недоліки, зафіксовані актами від 15.04.2015 та 26.05.2015) були усунуті 03.09.2015 (складено відповідний акт).

Вказана обставина може свідчити, що недоліки в будівництві об'єкту «ПЛ [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районах Запорізької області» були незначними та такими, необхідність повного усунення яких не могло створити перешкод в приєднанні Ботівської ВЕС до електричних мереж.

Враховуючи зазначене, твердження ВАТ «Запоріжжяобленерго» щодо вжиття вичерпних заходів для повного та належного забезпечення виконання Договору 1 не є вірними.

Під час розгляду справи № 128-26.13/65-15 на засіданні адміністративної колегії

Запорізького обласного територіального відділення, яке відбулось 22.04.2016, Товариство надало додаткові зауваження по справі № 128-26.13/65-15 (які в подальшому надіслали територіальному відділенню листами від 24.06.2016 № 005-008/9632, від 29.06.2016 № 303юр), з якими територіальне відділення не погоджується в силу наступного:

1. *За твердженням ВАТ «Запоріжжяобленерго», відповідно до умов Договору 1, ТОВ «Вінд Пауер», для приєднання II пускового комплексу Ботієвської ВЕС повинно було розробити землепорядкову документацію для укладення тимчасових та постійних сервітутів та/або договорів оренди земельних ділянок для здійснення будівництва та експлуатації об'єктів електричних мереж (опор) та надати власнику дозвіл на використання такої розробленої документації з метою виконання ним договору приєднання в строк. Однак станом на 23.06.2016 року зобов'язання по наданню документації ТОВ «Вінд Пауер» не виконано.*

Разом з тим, ВАТ «Запоріжжяобленерго» вже підключив Ботієвську ВЕС до мережі **27.06.2015**, а отже не надання ТОВ «Вінд Пауер» землепорядкової документації не створило перешкод в наданні послуги з приєднання та підключенні Ботієвської ВЕС.

Крім того, відповідно до пункту 4.1.9 умов Договору 1 ТОВ «Вінд Пауер» зобов'язано **забезпечити** за власні кошти для нового будівництва об'єктів електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», пов'язаних з приєднанням електростанції розробку необхідної землепорядкової документації для укладення тимчасових та постійних сервітутів та/або договорів оренди земельних ділянок для здійснення будівництва та розміщення і експлуатації об'єктів електричних мереж (опор) та надати ВАТ «Запоріжжяобленерго» дозвіл на використання такої розробленої документації з метою виконання ним цього договору в строк, який буде погоджено Сторонами у відповідному договорі на розробку вищевказаної землепорядкової документації.

Отже, ТОВ «Вінд Пауер» повинно було не розробити необхідну землепорядкову документацію, а забезпечити розробку цієї документації. За поясненнями ТОВ «Вінд Пауер», метою виконання своїх зобов'язань за Договором 1 воно уклало з [конфіденційна інформація] договір на виконання робіт щодо складання документів, що посвідчують право обмеженого користування чужими земельними ділянками (земельний сервітут) [конфіденційна інформація], чим забезпечило розробку необхідної землепорядкової документації.

2. *За твердженням ВАТ «Запоріжжяобленерго», відповідно до умов Договору 1, ДП «НЕК «Укренерго» було зобов'язано ввести реконструйований та/або модернізований пункт підключення в експлуатацію. При цьому, лише 22.01.2015 ДП «НЕК «Укренерго» повідомило ВАТ «Запоріжжяобленерго» та ТОВ «Вінд Пауер» про готовність до підключення комірок [конфіденційна інформація] до побудованої лінії [конфіденційна інформація].*

Однак, введення ДП «НЕК «Укренерго» реконструйованого та/або модернізованого пункту підключення в експлуатацію в термін, який перевищує встановлений Договором 1, не створювало перешкод для виконання ВАТ «Запоріжжяобленерго» послуги з приєднання Ботієвської вітроелектростанції за графіком, встановленим Договором 1.

3. *За поясненнями ВАТ «Запоріжжяобленерго», ТОВ «Вінд Пауер» повідомлялось про затримки в будівництві та спільно з ВАТ «Запоріжжяобленерго» вирішувало питання здійснення своєї діяльності.*

Разом з тим, повідомлення заявника в листуванні про затримки не свідчить про те, що в Договорі 1 вносяться зміни щодо термінів його виконання, а отже кінцевий строк завершення надання послуг з приєднання за договором був **31.03.2014**.

4. *За поясненнями ВАТ «Запоріжжяобленерго», в ході огляду ним новозбудованої лінії електропередач були виявлені невідповідності побудованої лінії вимогам проекту та нормативним документам. В зв'язку з цим ВАТ «Запоріжжяобленерго» звернувся до Підрядника з вимогою безоплатного усунення недоліків, які підрядником було визнано та усунено. Після чого в лінії електропередач в найкоротший термін було прийнято в експлуатацію та підключено Ботієвською ВЕС в повному обсязі.*

Вищезазначене пояснення зазначалось ВАТ «Запоріжжяобленерго» в листі від 21.10.2015 № 001-008/16194 на подання з попередніми висновками від 06.10.2015 № 128-26.13/65-15/365-спр та було спростоване матеріалами розгляду справи.

5 Згідно з поясненнями ВАТ «Запоріжжяобленерго», Договором 1 передбачено обов'язок ВАТ «Запоріжжяобленерго» підключити вітроелектростанцію скаржника до збудованої електромережі у строк, вказаний у графіку приєднання (додаток 3 до Договору 1). Слід зазначити, що в додатку 3 Договору 1 не вказано строк підключення вітроелектростанції. При цьому, відповідно до пункту 8.1. Договору 1 – договір набирає чинності з моменту його підписання всіма його сторонами і діє протягом п'яти календарних років.

Відповідно до пункту 4.3 Правил № 570 підключення ВЕС замовника до електричних мереж здійснюється відповідно до умов договору про приєднання протягом 5 робочих днів після виконання, зокрема, таких вимог:

- оформлено акт допуску на підключення ВЕС замовника до електричних мереж;
- замовником отримано свідоцтво про відповідність збудованого об'єкта проектній документації, вимогам державних стандартів, будівельних норм і правил.

Відповідно до пункту 1.2. Договору 1 ВАТ «Запоріжжяобленерго» має здійснити приєднання та підключення ВЕС ТОВ «Вінд Пауер» до своїх електричних мереж у порядку, передбаченому пунктом 4.3 Правил № 570. Таким чином, підключення ВЕС ТОВ «Вінд Пауер» відбулось в межах дії договору без порушення його умов.

Підключення Ботієвської ВЕС до лінії електропередач [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районі Запорізької області, побудовану ВАТ «Запоріжжяобленерго», є кінцевим етапом виконання Договору 1. За умовами цього договору кінцевий термін приєднання Ботієвської ВЕС 31.03.2014. Отже, умови Договору 1 ВАТ «Запоріжжяобленерго» не було дотримано

6. ВАТ «Запоріжжяобленерго» не погоджується з розміром збитків, розрахованих ТОВ «Вінд Пауер», отриманих Заявником внаслідок неможливості виробництва електроенергії за максимальною (проектною) потужністю Ботієвської ВЕС та передачі цієї виробленої електричної енергії в мережу. За твердженням Товариства, ним було вжито всіх заходів щодо максимального сприяння ТОВ «Вінд Пауер» в здійсненні його господарської діяльності по виробленню електроенергії та передачі її в максимальному обсязі, на який розрахована Ботієвська ВЕС – [конфіденційна інформація]. Так, Товариством листом від 26.02.2014 № 006-81/2937 було надано ТОВ «Вінд Пауер» згоду на передачу виробленої Ботієвською ВЕС по [конфіденційна інформація] по двох ПЛ [конфіденційна інформація] при наявності автоматики контролю видачі потужності ВЕС по умовах температурного режиму, на період дії ТУ 229/01-11 від 05.09.2011. За поясненнями ВАТ «Запоріжжяобленерго», згідно з даними встановленої на Ботієвській ВЕС автоматичної системи комерційного обліку електроенергії (АСКОЕ), добова генерація станції тільки одного дня (24.01.2015) наблизилась до максимальної величини [конфіденційна інформація] та фактично становила [конфіденційна інформація]. За висновками ВАТ «Запоріжжяобленерго», фактично ТОВ «Вінд Пауер» не використовувалась в повному обсязі дозволена для передачі потужність.

Проте, за поясненнями ТОВ «Вінд Пауер», до введення в експлуатацію лінії електропередач [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районі Запорізької області, воно було обмежено у генерації електроенергії на Ботієвській ВЕС до [конфіденційна інформація] залежно від погодних умов (при введеній в експлуатації ВЕС [конфіденційна інформація]), та не мало можливості видати у енергосистему України додаткові [конфіденційна інформація]. Обмеження потужності Ботієвської ВЕС підтверджує також і ВАТ «Запоріжжяобленерго» у своїх зауваженнях.

З приводу обґрунтованості розміру отриманих ТОВ «Вінд Пауер» збитків варто зазначити, що перевірка правильності їх визначення не є предметом дослідження під час розгляду вказаної справи.

Водночас, за поясненнями ТОВ «Вінд Пауер», придбана разом з вітряними електроустановками (ВЕУ) та встановлена система диспетчерського управління та збору даних (СКАДА) збирає з кожної ВЕУ поточні дані, які дозволяють встановити: усі погодні та

мережеві умови експлуатації ВЕУ; швидкість та напрям вітру; фактичну силу стру. напругу, потужність, генерацію тощо. Головною експлуатаційною характеристикою ВЕУ є крива потужності – залежність потужності ВЕУ від швидкості вітру, яка запрограмована для кожної ВЕУ.

Разом з тим, в підтвердження своїх висновків ВАТ «Запоріжжяобленерго» надано дані АСКОЕ щодо сумарних щодобових обсягів переданої в мережу електроенергії в цілому по Ботієвській ВЕС, до складу якої входить 65 ВЕУ.

7. ВАТ «Запоріжжяобленерго» не погоджується з тим, що Підрядником виконано в повному обсязі роботи у вересні 2014 року, оскільки роботи за договором 2 виконувались та приймались за актами форми КБ-2в до 30.06.2015.

Проте вказані пояснення підтверджують недотримання ВАТ «Запоріжжяобленерго» термінів виконання приєднання II пускового комплексу Ботієвської вітряної електростанції, визначених Договором 1

Враховуючи вищевикладене, бездіяльність ВАТ «Запоріжжяобленерго», яка полягала у не виконанні приєднання II пускового комплексу Ботієвської вітряної електростанції (яке передбачає будівництво, введення в експлуатацію ВАТ «Запоріжжяобленерго» лінії електропередач [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районі Запорізької області та підключення до цієї лінії електропередач) в терміни, передбачені Договором 1, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 13, пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, яке призвело до ущемлення інтересів споживача – ТОВ «Вінд Пауер», що було б неможливим за умов існування значної конкуренції на ринку.

Частиною 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення вищезазначеного порушення передбачена відповідальність у вигляді накладення штрафу у розмірі до 10 % доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

За інформацією, наведеною у звіті ВАТ «Запоріжжяобленерго» про фінансові результати (звіт про сукупний дохід) за 2015 рік (форма № 2), розмір чистого доходу від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік становив [конфіденційна інформація].

На підставі вищевикладеного, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 14 березня 2013 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що відкрите акціонерне товариство «Запоріжжяобленерго» протягом 2011 – 2014 років та у I півріччі 2015 року займало монопольне (домінуюче) становище на ринку послуг з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж відкритого акціонерного товариства «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, із часткою 100 відсотків.

2. Визнати, що бездіяльність ВАТ «Запоріжжяобленерго», яка полягала у не виконанні приєднання II пускового комплексу Ботієвської вітряної електростанції (яке передбачає будівництво, введення в експлуатацію ВАТ «Запоріжжяобленерго» лінії електропередач [конфіденційна інформація] у Приазовському та Мелітопольському районі Запорізької області та підключення до цієї лінії електропередач) в терміни, передбачені Договором 1, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 13, пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг з приєднання електроустановок замовників до власних місцевих (локальних) електричних мереж ВАТ «Запоріжжяобленерго», розташованих в межах Запорізької області, яке призвело до ущемлення інтересів споживача – ТОВ «Вінд Пауер», що було б неможливим за умов існування значної конкуренції на ринку.

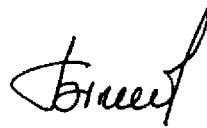
3. За вчинення порушення, зазначеного в пункті 2 рішення, відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти штраф на відкрите акціонерне товариство «Запоріжжяобленерго» (69035, м. Запоріжжя, вул. Сталеварів, буд. 14, код ЄДРПОУ 00130926) у розмірі **68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.**

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафу, суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії



О.М. Білий