

№ 09АП-25467/2014

г. Москва Дело № А40-25566/2014

19 августа 2014 года

Резолютивная часть постановления объявлена 11 августа 2014 года

Постановление изготовлено в полном объеме 19 августа 2014 года

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего судьи Москвиной Л.А.,

судей:

Пронниковой Е.В., Цымбаренко И.Б.,

при ведении протокола

помощником судьи Струковой В.В.,

рассмотрев в открытом судебном заседании в зале №13 апелляционную жалобу

ОАО "Мосэнерго"

на решение Арбитражного суда г. Москвы от 25 апреля 2014 года по делу №А40-25566/2014 (139-213)

по заявлению ОАО "Мосэнерго" (ОГРН 1027700302120, 119526, г.Москва, проспект Вернадского, д.101, корп.3)

к УФАС по Московской области

третье лицо: ОАО "Мособлэнерго"

о признании недействительным решения

при участии:

от заявителя:

Малумов Г.Ю. по дов. от 17.04.2014 №ДГ100-14-101

от ответчика:

Кишкина И.С. по дов. от 15.07.2014 №б/н;

от третьего лица:

Липин А.Н. по дов. от 23.12.2013 №ОД-1/2013-350;

У С Т А Н О В И Л: Решением Арбитражного суда г. Москвы от 25 апреля 2014 года, принятым по настоящему делу, отказано в удовлетворении заявления ОАО «Мосэнерго» о признании недействительными решения и предписания УФАС по Московской области от 21.08.2013 по делу № 05-15/40-13 о нарушении антимонопольного законодательства.

В обоснование принятого решения суд первой инстанции указал на законность и обоснованность оспариваемых решения и предписания антимонопольного органа, посчитав, что названные ненормативные правовые акты вынесены Управлением в пределах компетенции, с соблюдением норм действующего законодательства, и не нарушают прав и законных интересов заявителя.

Не согласившись с данным решением суда первой инстанции, заявитель – ОАО «Мосэнерго» в апелляционной жалобе просит его отменить, считая, что выводы суда первой

А40-25566/14

2

инстанции не соответствуют имеющимся в деле доказательствам. При этом указывает, что факт нарушения Обществом антимонопольного законодательства ничем не подтвержден.

В судебном заседании представитель заявителя доводы апелляционной жалобы поддержал в полном объеме, изложил свою позицию, указанную в апелляционной жалобе, просил отменить решение суда первой инстанции, поскольку считает его незаконным и необоснованным, и принять по делу новый судебный акт об удовлетворении заявленных требований.

Представитель ответчика поддержал решение суда первой инстанции, с

доводами апелляционной жалобы не согласился, считает жалобу необоснованной, просил решение суда первой инстанции оставить без изменения, а в удовлетворении апелляционной жалобы отказать.

Представитель третьего лица в судебном заседании поддержал решение суда первой инстанции, с доводами апелляционной жалобы не согласился, считает жалобу необоснованной, просил решение суда первой инстанции оставить без изменения, а в удовлетворении апелляционной жалобы отказать.

Законность и обоснованность принятого решения проверены апелляционной инстанцией в порядке ст. ст. 266, 268 АПК РФ.

Изучив все представленные в деле доказательства, выслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев доводы апелляционной жалобы, суд апелляционной инстанции не находит оснований для отмены решения и удовлетворения апелляционной жалобы, исходя из следующего.

Как усматривается из материалов дела, в ОАО «Мособлэнерго» с заявками на технологическое присоединение энергопринимающих устройств к электрической сети обратились ряд физических и юридических лиц.

В связи с тем, что объем заявленной мощности присоединяемых объектов, указанный в заключенных договорах на технологическое присоединение к сетевым объектам ОАО «Мособлэнерго», превышает объем максимальной мощности, согласованный ОАО «Мособлэнерго» и ОАО «Мосэнерго» в акте о разграничении балансовой принадлежности электрических сетей данных сетевых организаций, ОАО «Мособлэнерго» обратилось к ОАО «Мосэнерго» с 9 заявками:

№ 14/13/1-3717 исх. от 20.07.2012 - 160 кВт

№ 14/13/1-3718 исх. от 20.07.2012 - 487 кВт

№ 14/13/1-3719 исх. от 20.07.2012 - 500 кВт

№ 14/13/1-3720 исх. от 20.07.2012 - 2000 кВт

№ 14/13/1-3721 исх. от 20.07.2012 - 1260 кВт

№ 14/13/1-3722 исх. от 20.07.2012 - 623 кВт

№ 14/13/1-3723 исх. от 20.07.2012 - 750 кВт

№ 14/13/1-3700 исх. от 20.07.2012 - 250 кВт

№ 14/13/1-3786 исх. от 25.07.2012 - 930 кВт

на технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства ОАО «Мосэнерго» с целью увеличения максимальной мощности. К заявкам были приложены документы в соответствии с Правилами технологического присоединения.

ОАО «Мосэнерго» полученные заявки на технологическое присоединение от ОАО «Мособлэнерго» объединило по мощности присоединяемых объектов в одну величину, которая стала равняться 6960 кВт, что повлекло за собой, согласно п. 15 Правил технологического присоединения, действия по согласованию технических условий с системным оператором, а установленный срок направления проекта договора и технических условий по инициативе сетевой организации был увеличен на срок согласования технических условий с системным оператором. При этом сетевая организация направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах

A40-25566/14

3

и технические условия как неотъемлемое приложение к договору, согласованные с системным оператором, не позднее 3 рабочих дней со дня их согласования с системным оператором. Соответственно, увеличив мощность присоединяемых объектов и доведя ее до уровня 7 МВт, ОАО «Мосэнерго» установило сроки выполнения мероприятий по технологическому присоединению к электрическим

сетям согласно п. 16 Правил технологического присоединения 2 года - для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет не менее 3670 кВт, если иные сроки (но не более 4 лет) не предусмотрены инвестиционной программой соответствующей сетевой организации или соглашением сторон.

ОАО «Мособлэнерго» обратилось в адрес Московского областного УФАС России с жалобой на действия ОАО «Мосэнерго» в части ненаправления договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: Московская область, г. Электрогорск и г. Электросталь, в срок, установленный Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861.

Московским областным УФАС России принято решение о направлении предупреждения ОАО «Мосэнерго» № 05-10/09-13 от 15.02.2013 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Мособлэнерго», путем уклонения от заключения договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям.

Во исполнение предупреждения № 05-10/09-13 от 15.02.2013, ОАО «Мосэнерго» в адрес Московского областного УФАС России направило ответ (30.04.2013 вх. № 4075) о невозможности выполнения предупреждения.

В соответствии с ч. 8 ст. 39, ч. 1 ст. 40 и ч. 12 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «Мосэнерго» возбуждено дело № 05-15/40-13 о нарушении ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по технологическому присоединению потребителей к распределительным электрическим сетям на территории Московской области, выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Московская областная энергосетевая компания» путем уклонения от заключения договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: Московская область, г. Электрогорск и г. Электросталь.

В ходе заседания комиссии Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 05-15/40-13 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Мосэнерго» подтверждено, что на 21.08.2013 проект договора и технические условия в адрес ОАО «Мособлэнерго» не направлялся. По результатам рассмотрения обращения ОАО «Мособлэнерго» о нарушении норм антимонопольного законодательства, антимонопольным органом вынесено решение от 21.08.2013 по делу № 05-15/40-13, в соответствии с которым заявитель признан нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о конкуренции) в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к распределительным сетям в границах балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «Мосэнерго»,

выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Мособлэнерго», путем ненаправления договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: Московская область, г. Электрогорск и г. Электросталь, в срок, установленный Правилами технологического присоединения.

21.08.2013 УФАС по Московской области также выдано предписание № 05-15/40-13 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Не согласившись с указанными решением и предписанием, ОАО «Мосэнерго» обратилось в Арбитражный суд г.Москвы с заявлением по настоящему делу. Отказывая в удовлетворении заявленных Обществом требований, суд первой инстанции правомерно исходил из законности и обоснованности оспариваемых ненормативных актов антимонопольного органа.

Согласно ч.1 ст.198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с ч.4 ст.200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, ненормативный акт подлежит признанию недействительным при наличии совокупности следующих условий: в случае если оспариваемый ненормативный акт не соответствует закону, а также нарушает права и охраняемые законом интересы заявителя.

При рассмотрении настоящего дела совокупности данных условий не установлено, принимая во внимание, что оспариваемые решение и предписание антимонопольного органа соответствуют закону и не нарушают прав и охраняемых законом интересов заявителя.

Согласно п.1 и п.4 ст.22 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства, а также предупреждает монополистическую деятельность.

Согласно ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов

других лиц.

Согласно ст. 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» антимонопольное регулирование и контроль на оптовом и розничных рынках осуществляются антимонопольным органом в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации с учетом особенностей, установленных указанным

А40-25566/14

5

Федеральным законом, и принятыми в соответствии с нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации актами федерального антимонопольного органа.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг и 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», Федеральная антимонопольная служба в рамках своих полномочий определена уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по обеспечению контроля за соблюдением 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.

С учетом приведенных норм оспариваемое решение правомерно принято УФАС по Московской области в рамках реализации полномочий определенных ст. 23 Закона о защите конкуренции на основании сведений и материалов, полученных антимонопольным органом в результате проведенных контрольных мероприятий по проверке соблюдения Закона о защите конкуренции заявителем.

Как установлено судом и усматривается из материалов дела, ОАО «Мосэнерго» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава.

В соответствии с п. 6.2. Устава Общества, основным видом деятельности ОАО «Мосэнерго» является производство электрической и тепловой энергии, деятельность по поставке (продаже) электрической энергии, обеспечение энергоснабжения потребителей, подключенных к электрическим и тепловым сетям Общества, в соответствии с заключенными договорами.

Согласно п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, «Об утверждении правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг и 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» организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, являются сетевыми организациями.

В соответствии с п. 3 Правил технологического присоединения сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению.

Таким образом, ОАО «Мосэнерго» является электросетевой организацией, осуществляющей деятельность по передаче электрической энергии с использованием

A40-25566/14

6

объектов электросетевого хозяйства, а также деятельность по технологическому присоединению в границах балансовой принадлежности электрических сетей и иного электросетевого хозяйства.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с п. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. УФАС по Московской области в подтверждение законности и обоснованности оспариваемого решения представлены доказательства правильности определения доминирующего положения заявителя.

Для осуществления технологического присоединения энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: Московская область, г. Электрогорск и г. Электросталь ОАО «Мособлэнерго» обратилось в адрес ОАО «Мосэнерго» с заявкой на осуществление технологического присоединения энергопринимающих устройств.

Согласно ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35 «Об электроэнергетике» договор об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства является публичным.

В соответствии с п. 6 Правил технологического присоединения, технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные указанными Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации.

В соответствии с пунктом 15 Правил технологического присоединения сетевая организация направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней со дня получения заявки, а при присоединении по индивидуальному проекту - со дня утверждения размера платы

за технологическое присоединение уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

При отсутствии сведений и документов, предусмотренных Правилами технологического присоединения, сетевая организация уведомляет об этом заявителя в течение 6 рабочих дней с даты получения заявки и направляет ему для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней с даты получения недостающих сведений.

Согласно п. 16.3 Правил технологического присоединения сетевая организация исполняет обязательства по договору об осуществлении технологического присоединения в части урегулирования отношений с иными лицами.

В рассматриваемом случае ОАО «Мосэнерго» полученные заявки на технологическое присоединение от ОАО «Мособлэнерго» объединило по мощности присоединяемых объектов в одну величину, которая стала равняться 6960 кВА, что повлекло за собой, согласно п. 15 Правил технологического присоединения, действия по согласованию технических условий с системным оператором, а установленный срок направления проекта договора и технических условий по инициативе сетевой организации был увеличен на срок согласования технических условий с системным оператором.

A40-25566/14

7

При этом сетевая организация направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору, согласованные с системным оператором, не позднее 3 рабочих дней со дня их согласования с системным оператором.

Соответственно, увеличив мощность присоединяемых объектов и доведя ее до уровня 7 МВт, ОАО «Мосэнерго» установило сроки выполнения мероприятий по технологическому присоединению к электрическим сетям согласно п. 16 Правил технологического присоединения 2 года - для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет не менее 670 кВт, если иные сроки (но не более 4 лет) не предусмотрены инвестиционной программой соответствующей сетевой организации или соглашением сторон.

Таким образом, Комиссией Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 05-15/40-13 о нарушении антимонопольного законодательства правомерно сделан вывод об уклонении ОАО «Мосэнерго» от заключения договоров на осуществление технологического присоединения объекта.

Все изложенное свидетельствует о правомерности вывода ответчика о наличии в действиях заявителя нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Обстоятельства, послужившие основанием для принятия оспариваемого решения о нарушении заявителем Закона о защите конкуренции и выдачи оспариваемого предписания, антимонопольным органом доказаны.

Соответственно, вынесенное на основании решения предписание антимонопольного органа о прекращении ОАО «Мосэнерго» нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» также является законным, обоснованным, принятым ответчиком в пределах полномочий, в связи с чем доводы подателя жалобы о незаконности оспариваемого предписания не принимаются как необоснованные.

При таких обстоятельствах вывод суда относительно законности и обоснованности

оспариваемых решения и предписания антимонопольного органа, и, как следствие, о необходимости отказа в удовлетворении заявления Общества, правомерен.

Доводы апелляционной жалобы, направленные на иное толкование норм материального права и оценку доказательств, не опровергают выводы суда, положенные в основу решения, и не могут служить основанием для отмены или изменения обжалуемого судебного решения.

При таких обстоятельствах апелляционный суд полагает, что суд первой инстанции принял законное и обоснованное решение, полно и правильно установил обстоятельства дела, применил нормы материального права, подлежащие применению, и не допустил нарушения процессуального закона, в связи с чем оснований для отмены или изменения обжалуемого судебного акта не имеется. Руководствуясь ст.ст.266, 268, 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

**П О С Т А Н О В И Л :**

решение Арбитражного суда г. Москвы от 25 апреля 2014 года по делу №А40-25566/2014 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме в Арбитражном суде Московского округа.

Председательствующий судья: Л.А.Москвина

Судьи: Е.В.Пронникова

И.Б.Цымбаренко