

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

**РЕШЕНИЕ**

г. Москва  
25 апреля 2014 г.

Дело № А40-25566/2014

Резолютивная часть решения объявлена 22 апреля 2014 г.

Полный текст решения изготовлен 25 апреля 2014 г.

Арбитражный суд города Москвы в составе:

председательствующего- судьи Корогодова И.В. (139-213),

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Козловой Н.М.,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению

ОАО "Мосэнерго"

к УФАС по Московской области

Третье лицо – ОАО «Мособлэнерго»

о признании недействительными решения и предписания по делу № 05-15/40-13 от 21.08.2013 г.

в заседании приняли участие:

от заявителя - Усанов М.И., дов. от 16.07.2012 г. № 12-07/023-312

от ответчика – Косухина К.А., дов. от 02.10.2013 г. б/н

от третьего лица – Липин А.Н., дов. от 23.12.2013 г. № Д-1/2013-350

**У С Т А Н О В И Л:**

ОАО "Мосэнерго" обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о признании недействительным решения и предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по делу № 05-15/40-13 от 21.08.2013 г. о нарушении антимонопольного законодательства.

В обоснование заявленных требований общество ссылается на неправильную квалификацию УФАС по МО действий ОАО "Мосэнерго" как действий, выразившихся в нарушении ч.1 ст. 10 ФЗ о защите конкуренции и повлекших ущемление интересов ОАО «Мособлэнерго», что, в свою очередь, явилось основанием для вынесения предписания об устранении ОАО "Мосэнерго" указанных нарушений.

В судебном заседании заявитель поддержал требования в полном объеме.

Ответчик требования заявителя не признал, просил отказать в их удовлетворении по основаниям, изложенным в оспариваемом решении и письменном отзыве, ссылается на то, что заявитель не доказал нарушение оспариваемыми ненормативными актами его прав и законных интересов, решение принято в пределах компетенции УФАС по МО с соблюдением норм материального и процессуального права.

Третье лицо возражало против удовлетворения заявленных требований по мотивам, изложенным в отзыве.

Рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, изучив представленные доказательства, арбитражный суд

приходит к выводу о том, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Спор возник из административных правоотношений о признании недействительными актов органа, принятых в сфере действия антимонопольного законодательства, который подлежит рассмотрению в порядке, предусмотренном ст. ст. 197 - 201 АПК РФ.

В соответствии с 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) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, 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.

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 кВа
№	14/13/1-3718	исх. от 20.07.2012	- 487 кВа
№	14/13/1-3719	исх. от 20.07.2012	- 500 кВа
№	14/13/1-3720	исх. от 20.07.2012	- 2000 кВа
№	14/13/1-3721	исх. от 20.07.2012	- 1260 кВа
№	14/13/1-3722	исх. от 20.07.2012	- 623 кВа
№	14/13/1-3723	исх. от 20.07.2012	- 750 кВа
№	14/13/1-3700	исх. от 20.07.2012	- 250 кВа
№	14/13/1-3786	исх. от 25.07.2012	- 930 кВа

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 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. 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.

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 июля 2006 г. № 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 августа 2013 года 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 г. УФАС по Московской области также выдано предписание № 05-15/40-13 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Не согласившись с вынесенными решением и предписанием, ОАО «Мосэнерго»

обратилось в Арбитражный суд с требованием о признании их недействительными.

Согласно пункту 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений и устанавливает их соответствие закону или иному нормативно-правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа, принявшего оспариваемый акт, а также устанавливает, нарушает ли оспариваемый акт права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 года N 331, установлено, что Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов, контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа).

В соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, а также предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства.

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 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.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о конкуренции хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на рынке определенного вида товара,

запрещено совершать действия (бездействие), которые имеют или могут иметь своим результатом ущемление интересов других хозяйствующих субъектов. В том числе такие действия, как установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара. Данная норма Закона содержит общий запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своего доминирующего положения на товарном рынке.

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 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 N 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.

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.

Довод заявителя о неправильной квалификации УФАС по Москве действий ОАО "Мосэнерго" как действий, выразившихся в нарушении ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции и повлекших ущемление интересов ОАО «Мособлэнерго», судом

отклоняется, поскольку не подтверждается материалами дела и противоречит норме ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч.1 ст. 4 АПК РФ заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов.

В соответствии со ст. 199 АПК РФ в заявлении о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действия (бездействия) незаконными должны быть указаны права и законные интересы, которые, по мнению заявителя, нарушены оспариваемым актом, решением, действием (бездействием), а также законы и иные нормативно-правовые акты, которым данный акт, решение, действие (бездействие) не соответствуют.

В нарушение данной нормы заявитель не указал, каким законам и иным нормативно – правовым актам не соответствуют оспариваемый ненормативный правовой акт.

Ссылка на иные законы и нормативные акты в заявлении не содержится, в связи с чем требования ОАО "Мосэнерго" по заявленным основаниям удовлетворены быть не могут.

Согласно ст. 13 ГК РФ, ч. 1 ст. 198 АПК РФ, пункту 6 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.96 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом охраняемых законом интересов юридического лица, обратившегося в суд с соответствующим требованием.

Нарушения своих прав и законных интересов заявитель не доказал.

Сами по себе выводы, изложенные в мотивировочной части оспариваемого решения ответчика в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по технологическому присоединению потребителей к распределительным электрическим сетям в границах балансовой принадлежности электрических сетей ОАО "Мосэнерго", выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Мособлэнерго», правовые последствия для заявителя не влекут.

Суд приходит к выводу о том, что совокупность оснований, необходимая в силу ч. 2 ст. 201 АПК РФ для признания оспариваемого решения незаконным, отсутствует, в связи с чем требования заявителя удовлетворению не подлежат.

Судом рассмотрены все доводы заявителя, однако они не могут являться основанием для удовлетворения заявленных требований.

Госпошлина распределяется по правилам ст. 110 АПК РФ и относится на заявителя.

На основании ст. ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь ст.ст. 65, 68, 71, 110, 167 - 170, 176, 197-201 АПК РФ, суд

#### РЕШИЛ:

В удовлетворении требований ОАО "Мосэнерго" о признании недействительными решения и предписания УФАС по Московской области от 21.08.2013 г. по делу № 05-15/40-13 о нарушении антимонопольного законодательства отказать (проверено на соответствие Федеральному закону от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

И.В. Корогодов