



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ АДЫГЕЯ

Именем Российской Федерации

### РЕШЕНИЕ

г. Майкоп

Дело № А01-340/2015

21 мая 2015 года

Резолютивная часть решения объявлена 14 мая 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 21 мая 2015 года.

Арбитражный суд Республики Адыгея в составе судьи Меликяна Э.Н., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Гончаровой Е.И., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению открытого акционерного общества «Кубаньэнерго» (ИНН 2309001660, ОГРН 1022301427268, г. Краснодар) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (Республика Адыгея, г. Майкоп), третье лицо – Кисьян Г.П. о признании недействительным решения и предписания,

при участии в заседании:

от заявителя – Схаploка А.К. (доверенность от 01.12.2014),

от заинтересованного лица – Жукова А.Г. (распоряжение от 14.01.2015),

от третьего лица – не явился, уведомлен надлежащим образом.

### У С Т А Н О В И Л:

открытое акционерное общество «Кубаньэнерго» (далее – ООО «Кубаньэнерго») обратилось в Арбитражный суд Республики Адыгея с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – управление) о признании незаконным и отмене решения и предписания № А-56/10-14 от 28.11.2014г. по делу о признании ОАО «Кубаньэнерго» в лице филиала «Адыгейские электрические сети» виновным в нарушении части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в необоснованном уклонении от осуществления мероприятий по технологическому присоединению в установленный срок.

Определением Арбитражного суда Республики Адыгея от 03.03.2015 указанное заявление принято судом к производству, делу присвоен № А01-340/2015, к участию в

деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований привлечен гражданин Кисьян Г.П.

Определением Арбитражного суда Республики Адыгея от 31.03.2015 судебное заседание по делу назначено на 23 апреля 2015.

Определением Арбитражного суда Республики Адыгея от 23.04.2015 судебное заседание по делу отложено до 14 мая 2015 года.

В судебном заседании представитель заявителя поддержал заявленные требования в полном объеме, просил признать незаконным и отменить постановление антимонопольной службы по делу № А-65/10-14 от 28.11.2014г. о признании ОАО «Кубаньэнерго» в лице филиала «Адыгейские электрические сети» виновным в части нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в необоснованном уклонении от осуществления мероприятий по технологическому присоединению в срок, установленный «Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам к электрическим сетям», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.12.2006 №861 и предписание от 28.11.2014 в части устранения нарушений антимонопольного законодательства.

Представитель заинтересованного лица против удовлетворения заявленных требований возражал в полном объеме. В обоснование своих возражений сослался на доводы, изложенные в отзыве на заявление.

Как следует из материалов дела, гр. Кисьян Г.П. обратился в сетевую организацию ОАО «Кубаньэнерго» с заявкой от 15.05.2013г. в целях технологического присоединения энергопринимающего устройства (шкаф учета для строительства жилого дома по адресу: п. Цветочный, ул.Шоссейная, 3), максимальной мощностью до 5 кВт включительно.

Проект договора № 10404-13-00123386-1 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям и технические условия прилагаемые к нему (далее - договор) были направлены гр. Кисьяну Г.П. и подписаны им 22.05.2013г.

Пунктом 5 договора №10404-13-00123386-1 от 22.05.2013 установлено, что срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет 6 месяцев со дня заключения настоящего договора.

В установленный шестимесячный срок (до 22.11.2013г.) ОАО «Кубаньэнерго» обязательства по технологическому присоединению к электрическим сетям не исполнило.

В Управление поступило заявление гр.Кисьяна Г.П. от 03.10.2014 по вопросу обоснованности уклонения ОАО «Кубаньэнерго» от осуществления технологического

присоединения энергопринимающего устройства (шкаф учета для строительства жилого дома по адресу: п. Цветочный, ул.Шоссейная, 3).

В результате рассмотрения обращения и представленных материалов Комиссия Управления, рассмотрев дело №А-56/10-14 о нарушении антимонопольного законодательства решила: признать ОАО «Кубаньэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем злоупотребления доминирующим положением в части необоснованного уклонения от осуществления мероприятий по технологическому присоединению в срок, установленный Правилами, которое могло привести к ущемлению интересов заявителя, а также признать в действиях ОАО «Кубаньэнерго» нарушение пункта 138 «Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 года №442 в части установления дополнительных требований к прибору учета.

На основании решения Управления ОАО «Кубаньэнерго» выдано предписание от 28.11.2014г. об устранении нарушений антимонопольного законодательства со сроком исполнения до 26.12.2014г.

Полагая, что решение Управления по делу № А-56/10-14 от 28.11.2014г и предписание незаконны, ОАО «Кубаньэнерго» обратилось с настоящим заявлением в арбитражный суд.

Изучив материалы дела, выслушав лиц, участвующих в деле, суд считает заявление ОАО «Кубаньэнерго» не подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Статья 4 АПК РФ предусматривает, что заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Частями 4, 5 статьи 200 АПК РФ установлено, что при рассмотрении дела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных

лиц арбитражный суд осуществляет проверку оспариваемого акта или отдельных положений, 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, нарушает ли оспариваемый акт, действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Обязанность доказывания указанных обстоятельств и обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения действий (бездействия), лежит на органе, принявшем решение, совершившем действия.

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона № 135-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ, запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В соответствии с пунктом 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» ОАО «Кубаньэнергосбыт» является субъектом естественной монополии.

Руководствуясь положениями, установленными частью 5 статьи 5 Закона № 135-ФЗ,

ОАО «Кубаньэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии (включающего в себя услуги по технологическому присоединению).

В связи с чем, на деятельность ОАО «Кубаньэнергосбыт» на рассматриваемом товарном рынке распространяются ограничения, определенные частью 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ, согласно которой запрещается осуществлять действия (бездействие) которые приводят (могут привести) к ущемлению интересов других лиц.

Из материалов дела усматривается, что гр. Кисьян Г.П. обратился в сетевую организацию с заявкой от 15.05.2013г. в целях технологического присоединения энергопринимающего устройства (шкаф учета для строительства жилого дома по адресу: п. Цветочный, ул.Шоссейная, 3), максимальной мощностью до 5 кВт включительно.

22.05.2013 года между ОАО «Кубаньэнергосбыт» и гр. Кисьян Г.П. заключен договор № 10404-13-00123386-1 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям и подписаны технические условия прилагаемые к нему.

Согласно пункту 5 договора №10404-13-00123386-1 от 22.05.2013 срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет 6 месяцев со дня заключения договора.

В соответствии с пунктом 16 Правил № 861 договор должен содержать следующие существенные условия: а) перечень мероприятий по технологическому присоединению (определяется в технических условиях, являющихся неотъемлемой частью договора) и обязательства сторон по их выполнению; б) срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который исчисляется со дня заключения договора и не может превышать: в случаях осуществления технологического присоединения к электрическим сетям классом напряжения до 20 кВ включительно, при этом расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 300 метров в городах и поселках городского типа и не более 500 метров в сельской местности и от сетевой организации не требуется выполнение работ по строительству (реконструкции) объектов электросетевого хозяйства, включенных (подлежащих включению) в инвестиционные программы сетевых организаций (в том числе смежных сетевых организаций), и (или) объектов по производству электрической энергии, за исключением работ по строительству объектов электросетевого хозяйства от существующих объектов электросетевого хозяйства до присоединяемых энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики: 6 месяцев - для заявителей, указанных в пунктах 12(1), 14 и 34 настоящих Правил, если технологическое присоединение осуществляется к электрическим сетям, уровень напряжения которых

составляет до 20 кВ включительно, и если расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка заявителя, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 300 метров в городах и поселках городского типа и не более 500 метров в сельской местности.

Пункт 7 Правил № 861 устанавливает, в том числе, следующие процедуры технологического присоединения: выполнение сторонами мероприятий, предусмотренных договором; осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям. Для целей настоящих Правил под фактическим присоединением понимается комплекс технических и организационных мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, в которую была подана заявка, и объектов заявителя (энергопринимающих устройств) без осуществления фактической подачи (приема) напряжения и мощности на объекты заявителя (фиксация коммутационного аппарата в положении «отключено»).

Пунктом 16 Правил и пунктом 5 Договора установлен срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению, который составляет 6 месяцев.

Ввиду того, что сетевая организация нарушила шестимесячный срок по технологическому присоединению к электрическим сетям, гр. Кисьян Г.П. 04.09.2014 обратился в ОАО «Кубаньэнерго» с жалобой на невыполнение условий договора №10404-13-00123386-1 от 22.05.2013.

10.11.2014г. в филиал ОАО «Кубаньэнерго» поступило заявление гр. Кисьяна Г.П. о проведении осмотра и выдаче разрешения на подключение объекта к электрической сети.

Фактически технологическое присоединение энергопринимающего устройства «шкаф учета для строительства жилого дома по адресу: п. Цветочный, ул.Шоссейная, 3» осуществлено 22.12.2014г, что подтверждается представленным в материалы дела актом приема-передачи оказанных услуг №185926 от 22.12.2014.

Представитель заявителя в судебном заседании и в своем заявлении указал, что заявление гр.Кисьяна Г.П. о проведении проверки выполнения технических условий поступило лишь 10.11.2014г. (вх. №АдК1113/3805 от 10.11.2014), после чего технические условия были проверены, о чем составлен акт № 000189772 от 12.11.2014г., акт №177640 об осуществлении технологического присоединения, акт №185926 приема-передачи оказанных услуг и акт о разграничении балансовой принадлежности электросетей. На момент вынесения решения Управлением по делу о нарушении антимонопольного законодательства № А-56/10-14 гражданин технически присоединен к сетям ОАО

«Кубаньэнерго», в связи с чем обществом незначительно были нарушены права гражданина.

Между тем, Правилами № 861 не установлена зависимость начала осуществления сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению только после подачи заявителем заявления о проведении проверки выполнения технических условий. По договору об осуществлении технологического присоединения сетевая организация принимает на себя обязательства по реализации мероприятий, необходимых для осуществления такого технологического присоединения.

Кроме того представитель заявителя также пояснил и указал в заявлении, что до обращения гр.Кисьяна Г.П. 04.09.2014 в филиал о готовности осуществить фактическое присоединение электроустановки, работы по строительству ВЛ и КТП не были осуществлены по причине того, что объект расположен на новых участках, сформированных для индивидуальной жилой застройки. Постоянно проживающего населения там не имеется. В случае монтажа дорогостоящего оборудования без подключения потребителей существовал реальный риск его расхищения.

Из вышеизложенного следует, что обществом в установленный шестимесячный срок не осуществлялись мероприятия по фактическому технологическому присоединению принадлежавшей гр.Кисьяну Г.П. электроустановки «шкаф учета для строительства жилого дома по адресу п.Цветочный, ул.Шоссейная, 3».

Заявителем в материалы дела доказательств, подтверждающих осуществление ОАО «Кубаньэнерго» мероприятий по технологическому присоединению в срок, установленный Правилами № 861 и договором, предоставлено не было.

Таким образом, надлежащих доказательств невозможности соблюдения антимонопольного запрета, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, по независящим от заявителя причинам при совершении последним всех необходимых мер по недопущению нарушения антимонопольного законодательства, исключаящих вину заявителя в совершении нарушения, обществом не представлено.

Следовательно, в действиях ОАО «Кубаньэнерго» имеются все признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В силу части 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Таким образом, суд считает необходимым в удовлетворении требований ОАО «Кубаньэнерго» о признании незаконным и отмене решения и предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по делу о нарушении антимонопольного законодательства № А-56/10-14 от 28.11.2014г. отказать.

Руководствуясь статьями 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

**Р Е Ш И Л:**

в удовлетворении заявления открытого акционерного общества «Кубаньэнерго» (ИНН 2309001660, ОГРН 1022301427268) о признании незаконным и отмене решения и предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по делу № А-56/10-14 от 28.11.2014г. отказать.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном главами 34 и 35 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

**Судья**

**Э.Н. Меликян**