



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОДАРСКОГО КРАЯ
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Р Е Ш Е Н И Е**

г. Краснодар

Дело № А32-35825/2015

27 января 2016 г.

Арбитражный суд Краснодарского края в составе судьи Н.В. Ивановой при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Божко Е.А. рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению **АО «НЭСК-электросети», г. Краснодар** к **Управлению Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю, г. Краснодар** **третье лицо: Коломиец Н.П., г. Краснодар** **о признании незаконным решение от 23.06.2015 по делу № 3/2015**

при участии:

от заявителя: Захарченко Е.А. – доверенность от 01.01.2016,

от заинтересованного лица: не явился,

от третьего лица: не явился,

Установил:

АО «НЭСК-электросети», г. Краснодар обратилось в Арбитражный суд с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю, г. Краснодар, о признании незаконным решение и предписание от 23.06.2015 по делу № 3/2015.

Лица, участвующие в деле в судебное заседание не явились, уведомлены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения спора.

Суд, исследовав материалы дела и оценив в совокупности все представленные доказательства, установил следующее.

Управлением по заявлению Коломиец Н.П. (бездействие) АО «НЭСК-электросети» (далее - Сетевая организация), возбуждено дело № 3/2015 о нарушении антимонопольного законодательства.

По итогам рассмотрения дела № 3/2015 Комиссией Краснодарского УФАС России: в действиях АО «НЭСК-электросети» установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в ущемлении интересов Коломиец Н.П. путем отказа в переоформлении технической документации на объект - ТП-415, а также подтверждении существующей мощности в порядке и сроки, определенные разделом VIII Правил технологического присоединения № 861.

Заявитель с вынесенным решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю не согласился, что и послужило основанием для обращения его с настоящим заявлением в арбитражный суд.

Исследовав представленные сторонами доказательства в обоснование своих доводов и возражений, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, суд пришел к выводу, что в удовлетворении заявленных требований следует отказать по следующим основаниям.

В силу ч.1 ст.4 АПК РФ лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном указанным Кодексом.

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.

Согласно ч.5 ст.200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

В соответствии с пунктом 1 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861, сетевые организации - это 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.

Услуга по технологическому присоединению к электрическим сетям может быть оказана только сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему энергопринимающие устройства.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя (технологическое присоединение является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии); возможность заключения договора на передачу электроэнергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для сетевой организации договора на технологическое присоединение.

ОАО «НЭСК-электросети» включено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг - услуги по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О

защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

ОАО «НЭСК-электросети» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в пределах эксплуатируемых и присоединенных сетей, расположенных в МО г. Краснодар, с долей 100%.

На основании свидетельства о государственной регистрации права от 14.09.2009, Коломиец Н.П. является собственником нежилого строения - котельная, расположенная по адресу: г. Краснодар, ул. Симферопольская, д. 58/3.

18.12.2013 Коломиец Н.П. обратилась в адрес ОАО «НЭСК-электросети» с соответствующим заявлением (вх. ОАО «НЭСК-электросети» № 1939 ССЮ) на переоформление технической документации на объект - ТП-415, а также подтверждение разрешенной мощности.

Письмом от 06.08.2014 № 38НС-04/5026 ОАО «НЭСК-электросети» отказало в предоставлении Коломиец Н.П. переоформленных документов.

В дальнейшем в ходе состоявшейся переписки между Коломиец Н.П. и ОАО «НЭСК-электросети» по вопросу переоформления технической документации на объект - ТП-415, а также подтверждения разрешенной мощности, Сетевая организация не осуществила действия по переоформлению технической документации на объект – ТП.

Правилами технологического присоединения, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, определен порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям, регламентирована процедура присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации (далее - технологическое присоединение), определены существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям (далее - договор), установлены требования к выдаче технических условий, в том числе индивидуальных, хотя присоединения к электрическим сетям (далее - технические условия), критерии наличия (отсутствия) технической возможности технологического присоединения и особенности технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей посредством перераспределения присоединенной мощности между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

В соответствии с п. 57 Правил № 861, восстановление (переоформление) документов о технологическом присоединении осуществляется в случае обращения в сетевую организацию потребителей электрической энергии с заявлением на восстановление (переоформление) документов о технологическом присоединении (далее - заявление о переоформлении документов).

Согласно п. 69 Правил № 861 при получении заявления о переоформлении документов в связи со сменой собственника или иного законного владельца ранее присоединенных энергопринимающих устройств или с наступлением иных обстоятельств, вследствие которых возникает необходимость внесения иных изменений, а также в связи с необходимостью указания в них информации о максимальной мощности, если заявителем представлены в сетевую организацию документы, указанные в подпунктах "в" и "г" или "е" пункта 62 настоящих Правил, или такие документы имеются в наличии у сетевой организации (с учетом пункта 66 настоящих Правил), сетевая организация не позднее 7 рабочих дней со дня получения заявления о переоформлении документов

выдает лицу, обратившемуся с заявлением о переоформлении документов, переоформленные документы о технологическом присоединении.

При отсутствии у лица, обратившегося с заявлением о переоформлении документов, и сетевой организации документов, предусмотренных подпунктами "в", "г" и "е" пункта 62 настоящих Правил, сетевая организация при получении заявления о переоформлении документов в связи с необходимостью восстановления утраченных (полностью или частично) документов о технологическом присоединении (в том числе технических условий):

- в случае если технические условия в соответствии с настоящими Правилами не подлежат (не подлежали) согласованию с субъектом оперативно-диспетчерского управления, проводит с участием заявителя осмотр энергопринимающих устройств лица, обратившегося с заявлением о переоформлении документов, с целью определения фактической схемы присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации и по его итогам подготавливает и направляет лицу, обратившемуся с заявлением о переоформлении документов, технические условия, акт об осуществлении технологического присоединения и иные документы о технологическом присоединении в течение 15 дней со дня получения заявления о переоформлении документов;

Условия технологического присоединения, в том числе величина максимальной мощности энергопринимающих устройств, в новых технических условиях и иных документах о технологическом присоединении должны быть идентичны условиям, мазанным в ранее выданных документах о технологическом присоединении (п. 75 Правил № 861).

В случае если на основании сведений, содержащихся в имеющихся документах о технологическом присоединении или документах, указанных в подпунктах "д" и "е" пункта 62 настоящих Правил, не представляется возможным определить величину максимальной мощности ранее присоединенных энергопринимающих устройств (в том числе расчетным способом) и иное не установлено соглашением сторон, при этом в таких документах величина мощности указана в мегавольт-амперах, сетевая организация в новых документах о технологическом присоединении указывает величину максимальной мощности в киловаттах (п. 76 Правил № 861).

Перерасчет величины максимальной мощности осуществляется сетевой организацией исходя из величины мощности энергопринимающих устройств заявителя, указанной в мегавольт-амперах в имеющихся у заявителя документах о технологическом присоединении, и коэффициента соотношения потребления активной и реактивной мощности (коэффициента реактивной мощности).

В случае отсутствия в документах о технологическом присоединении информации о коэффициенте соотношения потребления активной и реактивной мощности для расчета – величины максимальной мощности в киловаттах применяются следующие коэффициенты:

0,35 - для точек присоединения напряжением менее 6 кВ;

0,4 - для точек присоединения напряжением 6 кВ и выше;

0,5 - для точек присоединения напряжением 110 кВ и выше.

В случае отсутствия у лица, обратившегося с заявлением о переоформлении документов, документов о технологическом присоединении, а также в случае, если в таких документах не указана величина максимальной мощности ранее присоединенных энергопринимающих устройств (в том числе расчетным способом) и иное не

установлено соглашением сторон, величина максимальной мощности энергопринимающих устройств определяется в рамках границ балансовой принадлежности с указанием величины максимальной мощности для каждой точки присоединения в отношении энергопринимающего устройства, принадлежащего на праве собственности или ином законном основании потребителю, а если у потребителя несколько энергопринимающих устройств, имеющих между собой электрические связи через принадлежащие потребителю объекты электросетевого хозяйства, то величина максимальной мощности энергопринимающих устройств определяется в отношении такой совокупности энергопринимающих устройств. В отношении таких лиц сетевая организация определяет величину максимальной мощности по выбору лица, обратившегося с заявлением о переоформлении документов:

а) исходя из максимальной величины мощности (нагрузки), определенной по результатам проведения контрольных замеров (летний и зимний контрольный замерный день) за последние 5 лет либо за срок, когда контрольные замеры проводились, если этот срок составляет меньше 5 лет. По согласованию сторон допускается использование таких замеров в дни, отличные от летнего и зимнего контрольного замерного дня;

б) исходя из расчетной величины максимальной мощности, определяемой как максимальное значение из почасовых объемов потребления электрической энергии, полученных за последние 3 года, либо, в случае если с момента технологического присоединения (начала оказания услуг по передаче электрической энергии) прошло менее 3 лет, - с момента осуществления технологического присоединения (начала оказания услуг по передаче электрической энергии), в следующем порядке: при наличии показаний интервальных расчетных приборов учета электрической энергии за соответствующий период (часть периода) - исходя из их показаний в порядке, предусмотренном Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии;

при наличии показаний интегральных расчетных приборов учета электрической Энергии за соответствующий период (часть периода) - в соответствии с порядком определения почасовых объемов потребления электрической энергии, предусмотренным пунктом 166 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, для 3-го и последующих расчетных периодов подряд, за которые не предоставлены показания расчетного прибора учета, для случая наличия показаний интегральных контрольных приборов учета без ограничения на величину максимальной мощности соответствующих почасовых значений;

при отсутствии показаний интервальных и интегральных расчетных приборов учета электрической энергии - в соответствии с порядком определения почасовых объемов потребления электрической энергии, предусмотренным пунктом 166 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, для 3-го и последующих расчетных периодов подряд, за которые не предоставлены показания расчетного прибора учета (п. 77 Правил № 861).

Таким образом, в установленные законодательством сроки, а также сроки определенные Правилами № 861, Сетевая организация не исполнила обязательства по переоформлению технической документации на объект - ТП 415, а также подтверждению существующей мощности на ТП-415.

На основании вышеизложенного, в действиях ОАО «НЭСК-электросети» ущемляющих интересы Коломиец Н.П., установлен факт нарушения ч. 1 ст. 10

Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в отказе в переоформлении технической документации на объект - ТП415, а также подтверждения существующей мощности, в порядке и сроки, определенные разделом VIII Правил технологического присоединения № 861.

В ходе рассмотрения дела 3/2015 ОАО «НЭСК-электросети» представлены материалы, подтверждающие исполнение обязательств со стороны ОАО «НЭСК-электросети» путем направления в адрес Коломиец Н.П. письмом от 21.04.2015 № 38НС-24/2422 согласованных и подписанных со стороны ОАО «НЭСК-электросети» акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон по ТП-415, с указанием существующей нагрузки.

Данные обстоятельства рассмотрены Комиссией по делу № 3/2015 и действия Сетевой организации свидетельствуют о добровольном устранении нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В свою очередь, на заседании Комиссии по делу, Заявителем выражено несогласие с действиями ОАО «НЭСК-электросети» по определению в согласованных и подписанных со стороны ОАО «НЭСК-электросети» актах разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон по ТП-415 нагрузки в объеме 13 кВт.

Согласно требованиям статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически ли технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

В силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом, иными актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с пунктом 5 Постановления пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган в ходе контроля, за соблюдением антимонопольного законодательства не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов.

Так в частности, возникший спор между ОАО «НЭСК-электросети» и Коломиец Н.П. по вопросу определения существующей мощности (нагрузки) на объекте - ТП-415 является гражданско-правовым и не подпадает под регулирование норм антимонопольного законодательства.

Указанные споры, в соответствии со ст. 11 Гражданского кодекса Российской Федерации подлежат разрешению в судебном порядке.

Таким образом, решение от 23.06.2015 по делу № 3/2015 соответствуют требованиям Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 65 АПК РФ, Заявитель должен доказать, каким образом оспариваемый акт нарушает его права и законные интересы, а также в защиту и на восстановление каких прав предъявлены требования о признании недействительными оспариваемого решения и предписания Краснодарского УФАС России.

Заявитель не представил доказательств фактического нарушения его прав и законных интересов оспариваемым решением.

На основании изложенного суд пришел к выводу, что в удовлетворении требования заявителя, следует отказать.

На основании вышеизложенного, руководствуясь вышеперечисленными нормативными актами, а также ст.ст.65-69, 110, 156, 167-170, 197-201 АПК РФ, арбитражный суд

Р Е Ш И Л :

В удовлетворении заявленных требований – отказать

Решение может быть обжаловано в течение месяца с момента его вынесения в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд.

Судья

Н.В. Иванова