



**Именем Российской Федерации
Арбитражный суд Тульской области**

Р Е Ш Е Н И Е

г. Тула

Дело № А68-11165/11

Резолютивная часть решения объявлена «13» апреля 2012 года

Полный текст решения изготовлен «16» апреля 2012 года

Арбитражный суд Тульской области

в составе:

председательствующего Рыжиковой Н.А.

при ведении протокола судебного заседания: секретарем судебного заседания Ефремовой Е.С.

рассмотрел в судебном заседании дело по заявлению ОАО «Тулагорводоканал» (ОГРН 1087154028004, ИНН 7105504223)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (ОГРН 1027100748950, ИНН 7107026090)

третьи лица: ОАО «Тульская энергосбытовая компания»; Гаражно-строительный кооператив № 12

о признании недействительными решения от 08.11.2011г. по делу №64-2/35-2011 и предписания от 08.11.2011г. по делу №64-2/35-2011;

При участии в заседании:

от заявителя – не явились, извещены

от ответчика – не явились, извещены

от ОАО «Тульская энергосбытовая компания» – не явились, извещены

от Гаражно-строительный кооператив № 12 – не явились, извещены

Открытое акционерное общество «Тулагорводоканал» (далее - ОАО «Тулагорводоканал», Общество) обратилось в суд с заявлением о признании недействительными:

решения Комиссии Тульского УФАС России от 08.11.2011г. по делу № 64-2/35-2011 о нарушении антимонопольного законодательства;

предписания Комиссии Тульского УФАС России от 08.11.2011г. по делу 3 64-2/35-2011.

Заявитель представителя в судебное заседание не направил, о времени и месте судебного заседания извещен надлежащим образом.

Ответчик представителя в судебное заседание не направил, о времени и месте судебного заседания извещен надлежащим образом. В представленном суду отзыве указал, что действия ОАО «Тулагорводоканал» по транспортировке (передаче, перетоку) электрической энергии по своим сетям потребителям, заключившим договоры электроснабжения с гарантирующим поставщиком (в данном случае ГСК-12), по своей сути являются услугами по передаче электрической энергии ГСК-12.

Отсутствие у ОАО «Тулагорводоканал» статуса сетевой или энергоснабжающей организации не освобождает его от обязанности обеспечить передачу (переток) электроэнергии по его сетям конечному потребителю, т.е. ГСК -12.

Действия по транспортировке, перетоку, передаче электрической энергии на безвозмездной основе также носят естественно-монопольный характер, так как не могут быть заменены другой услугой, соответственно, доля хозяйствующих субъектов на рынке таких услуг в границах принадлежащих этому субъекту сетей, составляет 100%.

Таким образом, ОАО «Тулагорводоканал» фактически оказывает ГСК-12 услуги по передаче (перетоку) электрической энергии в условиях естественной монополии.

Определением от 09.02.2012г. суд привлек к участию в деле в качестве 3-их лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, ОАО «Тульская энергосбытовая компания» и Гаражно-строительный кооператив № 12.

Гаражно-строительный кооператив № 12 (далее – ГСК №12) представителя в судебное заседание не направил, о времени и месте извещен надлежащим образом. В представленном суду отзыве указал, что электроустановка ГСК №12 находится в удовлетворительном состоянии, следовательно, должностные лица ОАО «Тулагорводоканал» неправомерно произвели отключение ГСК №12.

ОАО «Тульская энергосбытовая компания» (далее – ООО «ТЭК») представителя в судебное заседание не направило, отзыва на заявление не представило, о времени и месте судебного заседания извещено надлежащим образом. В ходе рассмотрения дела возражало против удовлетворения заявленных требований.

Спор рассмотрен в порядке ст. 156 АПК РФ в отсутствие лиц, участвующих в деле.

Суд, изучив материалы дела, установил:

07.09.2011 года в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от председателя ГСК-12 Советского района г.Тулы Гордиенко М.Я. поступило заявление, согласно которому просит принять меры и наказать виновных в непоставке электрической энергии 212 потребителям ГСК-12 Советского района расположенного по адресу г.Тула, ул.Филимоновская-2. Отключение электроэнергии произошла 25.08.2011г.

По данному факту в отношении ОАО «Тулагорводоканал» возбуждено дело №64-2/35-2011, о чем имеется приказ №186 орт 10.10.2011г. Рассмотрение дела №64-2/35-2011 назначено к рассмотрению на 08.11.2011г.

08.11.2011г. Комиссией Тульского УФАС России по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Тулагорводоканал» было вынесено решение, в соответствии с которым ОАО «Тулагорводоканал» было признано: занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах, определенных балансовой принадлежностью его энергооборудования и электрических сетей, с долей 100 процентов; нарушившим п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем необоснованного ограничения (прекращения) передачи (поставки) электроэнергии на объекты ГСК-12.

Кроме того, ОАО «Тулагорводоканал» было выдано предписание от 08.11.2011г., согласно которому ему предписывалось прекратить нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в неправомерном отключении электроэнергии на объекты гаражно-строительного кооператива №12; в срок до 20.11.2011г. возобновить подачу электрической энергии на объекты гаражно-строительного кооператива №12.

Будучи не согласным с данными решением и предписанием, ОАО «Тулагорводоканал» обратилось в суд с настоящим заявлением.

Арбитражный суд, исследовав представленные в материалы дела доказательства, считает, что требования заявителя удовлетворению не подлежат. При этом суд исходит из следующего.

В соответствии с ч. 1 ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации 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.

Из содержания данной нормы следует, что для признания ненормативного акта недействительным, действий (бездействия) незаконными необходимо соблюдение двух условий:

несоответствие ненормативного правового акта, решений, действия (бездействия) закону и

нарушение прав и законных интересов субъекта предпринимательской деятельности.

В силу ч.1 ст. 65 и ч. 5 ст. 200 АПК РФ орган или лицо, которые приняли оспариваемые акт, решение или совершили действия (бездействие), обязаны доказать соответствие их закону, а лицо, обращающееся с требованием о признании недействительным ненормативного правового акта, действий (бездействия) незаконными, должно доказать наличие защищаемого права или интереса с использованием мер, предусмотренных законодательством.

В силу положения п. 1 ст. 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) правоотношения в области электроэнергетики входят в сферу антимонопольного регулирования и контроля.

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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 следующие действия (бездействие): экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Следовательно, злоупотребление доминирующим положением заключается в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права другого хозяйствующего субъекта либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

В силу п. 1, 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции под доминирующим положением понимается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Под естественной монополией в силу ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) понимается такое состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров; субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. К сфере деятельности субъектов естественных монополий, в том числе, относятся услуги по передаче электрической энергии (п. 1 ст. 4 Закона о естественных монополиях).

Субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с Законом о естественных монополиях, на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства (п. 3 ст. 8 Закона о естественных монополиях).

Из материалов дела следует, что на протяжении длительного времени энергоснабжение гаражей ГСК-12 осуществляется в соответствии с договорами на

пользование электрической энергией: №1491 от 10.06.1998г. между МУП «Тулгорэлектросети» и ГСК-12 (с 31.05.2007г. правопреемником прав и обязанностей МУП «Тулгорэлектросети» является ОАО «ТЭК»); №1491 от 08.04.2010г. между ОАО «ТЭК» и ГСК-12. Оплата потребляемой энергии ГСК№12 производилась в установленные сроки, задолженности по действующему договору энергоснабжения не имеется.

Электрооборудование и электрические сети гаражей ГСК-12 присоединены непосредственно к сетям и оборудованию ОАО «Тулагорводоканал», в частности, к ТП 576, являющейся частью канализационной станции КНС 14, эксплуатируемой обществом на основании договора аренды движимого и недвижимого муниципального имущества систем водоснабжения и водоотведения №9208 от 03.03.2009г.

Оборудование и сети ОАО «Тулагорводоканал», включая ТП 576, технологически присоединены к сетям сетевой организации ОАО «Тюльские городские электрические сети», что подтверждается актом разграничения балансовой принадлежности и ответственности за эксплуатацию электрических устройств и сооружений №543 от 26.08.2010г.

Исходя из представленных в материалы дела писем №2-36/3856-11 от 15.09.2011г., №2-36/4524-11 от 01.11.2011г., №74-112 от 05.11.1992г., №852 от 17.07.1992г., следует, что электрические сети и оборудование ГСК №12 были присоединены к сетям ОАО «Тулагорводоканал» с согласия последнего.

Таким образом, ОАО «Тулагорводоканал» фактически оказывает ГСК №12 услуги по передаче электрической энергии в условиях естественной монополии по адресу: г.Тула, ул.Филимоновская, д.2.

Следовательно, заявитель является лицом, занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электроэнергии по отношению к ГСК-12.

Между тем, 25 августа 2011 года на объекты ГСК-12 по инициативе ОАО «Тулагорводоканал» без каких-либо предварительных уведомлений потребителя была прекращена подача электрической энергии, что не оспаривается последним.

Согласно абз. 3 п. 4 ст. 26 Закона об электроэнергетике сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе препятствовать передаче электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов.

Если происходит смена собственника или иного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики, которые ранее в надлежащем порядке были технологически присоединены, а виды производственной деятельности, осуществляемой

новым собственником или иным законным владельцем, не влекут за собой пересмотр величины присоединенной мощности и не требуют изменения схемы внешнего энергоснабжения и категории надежности электроснабжения, повторное технологическое присоединение не требуется и ранее определенные границы балансовой принадлежности устройств или объектов и ответственности за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства не изменяются (абз. 1 п. 4 ст. 26 Закона об электроэнергетике).

При этом новый собственник или иной законный владелец энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики обязан уведомить сетевую организацию или владельца объектов электросетевого хозяйства о переходе права собственности или возникновении иного основания владения энергопринимающими устройствами или объектами электроэнергетики.

Технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, носит однократный характер (п. 1 ст. 26 Закона об электроэнергетике).

Разрешение вопроса о надлежащем либо ненадлежащем технологическом присоединении отнесено к компетенции федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору (Правила технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861).

Согласно п. 2 указанных Правил точкой присоединения к электрической сети является место физического соединения энергопринимающего устройства (энергетической установки) потребителя услуг по передаче электрической энергии с электрической сетью сетевой организации.

Как указывалось выше, электрооборудование и электрические сети гаражей ГСК-12 присоединены непосредственно к сетям и оборудованию ОАО «Тулагорводоканал», в частности, к ТП 576 с 1993 года.

Поскольку, технологическое присоединение носит однократный характер, исходя из того, что оно состоялось, то ОАО «Тулагорводоканал» не имело право препятствовать перетоку через его объекты электрической энергии.

Также суд обращает внимание, что заявителем в материалы дела не представлено документов, исходящих от федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору, подтверждающих факт ненадлежащего технологического

присоединения энергопринимающего устройства ГСК №12 к электросетевому хозяйству (ТП 576) ОАО «Тулагорводоканал».

Собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату (п. 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861).

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения вышеназванных Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

На основании изложенного отсутствие у заявителя статуса сетевой или энергоснабжающей организации не освобождает его от обязанности обеспечивать переток электроэнергии по его сетям конечному потребителю.

Потребители услуг, опосредованно присоединенные к электрическим сетям, оплачивают услуги по передаче электрической энергии в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Так как в рассматриваемом случае услуги по передаче электроэнергии оказываются предприятием ОАО «Тулагорводоканал», являющимся субъектом естественной монополии, при наличии технологического присоединения энергопринимающего устройства потребителя – ГСК №12 к электросетевому хозяйству заявителя, то с учетом установленного запрета для организации, оказывающей услуги по передаче электроэнергии, препятствовать перетоку электроэнергии потребителям, в соответствии с п. 4 ст. 26 Закона об электроэнергетике, действия заявителя по отключению электроэнергии противоречат п. 4 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, суд считает, что ОАО «Тулагорводоканал» обоснованно решением комиссии УФАС России по Тульской

области от 08.11.2011г. признано нарушившим п.4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем необоснованного ограничения (прекращения) передачи (поставки) электроэнергии на объекты ГСК №12.

Учитывая, что решение от 08.11.2011 является законным и обоснованным, оспариваемое предписание, выданное на основании этого решения, также является законным и обоснованным, в связи с чем требование заявителя о признании незаконным предписания от 08.11.2011 удовлетворению не подлежит.

Руководствуясь ст. ст. 110, 167-170, 200, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении требования открытого акционерного общества «Тулагорводоканал» о признании недействительными решения и предписания Комиссии Тульского УФАС России от 08.11.2011 по делу № 64-2/35-2011 о нарушении антимонопольного законодательства отказать.

Судебные расходы по уплате государственной пошлины отнести на заявителя.

На решение может быть подана апелляционная жалоба в Двадцатый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Тульской области в месячный срок после его принятия.

Судья

Н.А. Рыжикова