



Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа
ул. Ленина д. 74, г. Тюмень, 625010, тел. (3452) 799-444, <http://faszso.arbitr.ru>, e-mail info@faszso.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Тюмень

Дело № А45-9292/2011

Резолютивная часть постановления объявлена 02 февраля 2012 года
Постановление изготовлено в полном объеме 06 февраля 2012 года

Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа в составе:

председательствующего Новоселова В.И.

судей Беловой Л.В.

Ильина В.И.

при ведении протокола помощником судьи Володиной Ю.В., рассмотрел в открытом судебном заседании с использованием систем видеоконференц-связи кассационную жалобу закрытого акционерного общества «Региональные электрические сети» на решение от 20.07.2011 Арбитражного суда Новосибирской области (судья Васютина О.М.) и постановление от 17.10.2011 Седьмого арбитражного апелляционного суда (судьи Жданова Л.И., Кулеш Т.А., Скачкова О.А.) по делу № А45-9292/2011 по заявлению закрытого акционерного общества «Региональные электрические сети» (630005, г. Новосибирск, ул. С. Шамшиных, 80, ИНН 5406291470, ОГРН 1045402509437) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области ((630011, г. Новосибирск, ул. Кирова, д. 3, ОГРН 1035401913568, ИНН 5405116098) о признании недействительным решения антимонопольного органа.

Другие лица, участвующие в деле: общество с ограниченной ответственностью «Форум и К».

В заседании приняли участие представители сторон:

От закрытого акционерного общества «Региональные электрические сети» - Коледа А.Е. по доверенности от 12.07.2011 № 258/11;

от общества с ограниченной ответственностью «Форум и К» - Дейнего Е.А. по доверенности от 15.03.2011.

С у д у с т а н о в и л :

закрытое акционерное общество «Региональные электрические сети» (далее - Общество, ЗАО «РЭС») обратилось в арбитражный суд с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - антимонопольный орган, УФАС по Новосибирской области) о признании недействительными решения от 15.04.2011 № 02-01-10-10-11, с привлечением к участию в деле в качестве третьего лица общества с ограниченной ответственностью «Форум и К» (далее – ООО «Форум и К»).

По мнению заявителя, нарушение сроков направления заявления об установлении платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту в уполномоченный орган по установлению тарифа на вышеуказанное присоединение нельзя считать уклонением сетевой организации от заключения договора на осуществление технологического присоединения; в действиях Общества отсутствует вина и нарушение антимонопольного законодательства, поскольку велась работа по разработке материалов по данному присоединению.

Решением от 20.07.2011 Арбитражного суда Новосибирской области, оставленным без изменения постановлением от 17.10.2011 Седьмого арбитражного апелляционного суда, в удовлетворении заявленных ЗАО «РЭС» требований отказано.

ЗАО «РЭС» обратилось с кассационной жалобой, в которой просит отменить принятые по делу судебные акты, принять по делу новый судебный акт, которым признать недействительным решение антимонопольного органа.

По мнению заявителя кассационной жалобы, ЗАО «РЭС» не уклонялось от заключения договора об осуществлении технологического присоединения, то есть Общество не злоупотребляло доминирующим положением, предусмотренным пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции (далее - Закона о

конкуренции); факт не направления заявителем третьему лицу сообщений о продлении сроков ответов, само по себе, не может свидетельствовать об уклонении сетевой организации от заключения договора и, тем более, о наличии в ее действиях вины.

В отзыве на кассационную жалобу антимонопольный орган ссылается на пункт 30.1 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащего сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее - Правила № 861), предусматривающего обязанность сетевой организации в 30-дневный срок после получения заявки от лица, намеренного осуществить технологическое присоединение, направить в уполномоченный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов заявление об установлении платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту, что не было сделано сетевой организацией при получении заявки от ООО Форум и К».

ООО «Форум и К» в своем отзыве на кассационную жалобу просит оставить без изменения принятые по делу судебные акты.

В судебном заседании представитель ООО «Форум и К» поддержал доводы, изложенные в отзыв на кассационную жалобу.

Арбитражный суд кассационной инстанции, заслушав представителя стороны по делу, проверив в соответствии со статьями 274, 284, 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации законность судебных актов, принятых арбитражными судами первой и апелляционной инстанции, исходя из доводов кассационной жалобы и возражений относительно жалобы, не находит оснований для ее удовлетворения.

Судами установлено и следует из материалов дела, что 24.04.2008 ООО «Форум и К» обратилось в ОАО «Сибирьэнерго» с просьбой о продлении выданных ранее технических условий от 30.03.2006 № 111-8-20/16170 на электроснабжение спроектированного культурно-

развлекательного комплекса по ул. Ватутина с увеличением указанной в ТУ мощности с 1470 кВт до 3802,2 кВт.

ЗАО «РЭС» (в адрес которого было перенаправлено указанное выше письмо из ОАО «Сибирьэнерго») в ответе ООО «Форум и К» указало, что для подготовки ответа о возможности продления требуется согласование с ЗАО «НРДЦ» (исх. № РЭЛС-04-20/35740 от 21.05.2008).

Кроме того, сетевая организация сообщила о том, что электроснабжение может быть выполнено только в пределах ранее согласованной мощности 1470 кВт (исх. № РЭЛС-04-20/35740-1 от 02.12.2008).

ООО «Форум и К» направило в ЗАО «РЭС» заявку на выдачу технических условий на электроснабжение спроектированного культурно-развлекательного комплекса по ул. Ватутина в пределах нагрузки 2773,1 кВт (исх. № 02-28/05 от 16.06.2009; вх. № 1834 от 16.06.2009 года).

Кроме того, ООО «Форум и К» 26.02.2010 направило в ЗАО «РЭС» повторную заявку на выдачу технических условий на электроснабжение спроектированного культурно-развлекательного комплекса по ул. Ватутина в пределах нагрузки 2773,1 кВт.

В ответ на повторную заявку ЗАО «РЭС» сообщило ООО «Форум и К», что электроснабжение культурно-развлекательного комплекса мощностью 2773,1 кВт можно выполнить только по индивидуальным техническим условиям на технологическое присоединение, на основании которых Департаментом по тарифам Новосибирской области будет установлена плата за технологическое присоединение по индивидуальному проекту.

Тем же письмом ЗАО «РЭС» запросило документы и сведения, необходимые для заключения договора технологического присоединения (исх. № РЭЛС-04-20/53560 от 23.06.2010).

ООО «Форум и К» дало согласие на технологическое присоединение культурно-развлекательного комплекса по индивидуальному проекту и предоставило запрошенные сведения и документы (исх. № 22/07-14 от 22.07.2010; вх. № 57856 от 28.07.2010).

ООО «Форум и К» 15.02.2011 обратилось в УФАС по Новосибирской области с жалобой на действия Общества по уклонению от выдачи технических условий и заключения договора на техническое

присоединение спроектированного спортивного культурно-развлекательного комплекса по ул. Ватутина в г. Новосибирске, расположенного на земельном участке, арендованном заявителем на основании Распоряжения мэрии г. Новосибирска от 27.09.2007 № 9628-р и договора аренды от 29.12.2007 № 72654.

На момент подачи жалобы в УФАС по Новосибирской области ООО «Форум и К» не получило от ЗАО «РЭС» проект договора на осуществление технологического присоединения, а также уведомления о направлении заявления об установлении индивидуальной платы за технологическое присоединение в Департамент по тарифам Новосибирской области.

Решением от 15.04.2011 № 02-01-10-10-11 УФАС по Новосибирской области признало в действиях ЗАО «РЭС» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», которое выразилось в не направлении в установленные сроки в Департамент по тарифам Новосибирской области заявления на установление платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту для ООО «Форум и К», что привело к ущемлению интересов данного Общества.

Не согласившись с решением и предписанием антимонопольного органа, ЗАО «РЭС» обратилось с арбитражный суд с настоящим заявлением.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды обеих инстанций исходили из того, что не направление хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение в сфере услуг по передаче электрической энергии, проекта договора с приложением технических условий в установленный срок после получение заявки на технологическое присоединение в Департамент по тарифам Новосибирской области для установления платы по индивидуальному проекту, является уклонением от заключения договора на технологическое присоединение, что недопустимо в силу части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и ведет к ущемлению интересов ООО «Форум и К».

Суд кассационной инстанции считает, что выводы судов соответствуют установленным по делу обстоятельствам и следующим

нормам права.

Судами установлено, что ЗАО «РЭС» является субъектом естественной монополии в топливно-энергетическом комплексе и занимает доминирующее положение в сфере услуг по передаче электрической энергии и включено в Реестр на основании Приказа ФСТ России от 18.04.2005 № 14-э и признано занимающим доминирующее положение в силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 10 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 части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом, и носит однократный характер. Указанный договор является публичным. Технологическое присоединение осуществляется в сроки, определяемые в порядке, установленном Правительством Российской Федерации или уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Из абзаца 2 пункта 3 Правил № 861 следует, что независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с лицами, указанными в пунктах 12.1, 14 и 34 этих Правил, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или ином предусмотренном законом основании (далее - заявка), а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению, а пункт 6 Правил устанавливает

обязательность заключения для сетевой организации договора об осуществление технологического присоединения.

В случае, если у сетевой организации отсутствует техническая возможность технологического присоединения энергопринимающих устройств, указанных в заявке, технологическое присоединение осуществляется по индивидуальному проекту в порядке, установленном настоящими Правилами, с учетом особенностей, установленных настоящим разделом (пункт 30 Правил № 861).

Сетевая организация в соответствии с пунктом 15 Правил № 861 обязана направить заявителю для подписания проект договора и технические условия как неотъемлемое приложение к договору. При этом при присоединении по индивидуальному проекту сетевая организация не может направить заявителю проект договора ранее момента утверждения размера платы за технологическое присоединение уполномоченным органом исполнительной власти.

Порядок выдачи технических условий и заключения договора об осуществлении технологического присоединения регламентирован пунктами 30.1 - 30.5 Правил № 861.

Согласно пункта 30.1 вышеуказанных Правил сетевая организация в 30-дневный срок после получения заявки направляет в уполномоченный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов заявление об установлении платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту.

Между тем, продление указанных сроков в связи со сложным характером технических условий нормативно-правовой документацией не предусмотрено.

Судами установлено и следует из материалов дела, что в Новосибирской области уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов на основании Постановления Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 № 326 является Департамент по тарифам Новосибирской области.

При этом суды правомерно указали, что в рассматриваемом случае действия Общества по заключению договора на технологическое присоединение по индивидуальному проекту в соответствии с нормами действующего законодательства включают в себя не только направление

ООО «Форум и К» проекта договора с приложением технических условий, но и предшествующую направлению проекта договора обязанность заявителя по составлению им проекта такого договора, разработке технических условий и своевременному направлению в установленные сроки в Департамент по тарифам заявления об установлении платы, а также по уведомлению заявителя о направлении заявления об установлении платы. При этом юридическим фактом, с которым законодатель связывает возникновение обязанности Общества по совершению вышеуказанных действий, направленных на заключение договора на технологическое присоединение, является подача ООО «Форум и К» заявки на присоединение по индивидуальному тарифу, а не установление Департаментом размера платы за технологическое присоединение или согласие ООО «Форум и К» на присоединение по установленной цене.

Кроме того, из материалов дела следует, что 16.06.2009 ООО «Форум и К» направило в Общество заявку на выдачу технических условий на электроснабжение спроектированного культурно-развлекательного комплекса по ул. Ватутина в пределах нагрузки 2773,1 кВт, письмом исх. № 22/07-14 от 22.07.2010 года (вх. № 57856 от 28.07.2010 года) дало согласие на технологическое присоединение культурно-развлекательного комплекса по индивидуальному проекту и предоставило необходимые для этого сведения и документы.

Однако ЗАО «РЭС» только 11.03.2011, после обращения ООО «Форум и К» в антимонопольный орган, направило в Департамент по тарифам Новосибирской области заявление об установлении индивидуальной платы за технологическое присоединение энергопринимающих устройств ООО «Форум и К» с приложением необходимых документов.

Исследовав и оценив в соответствии со статьей 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации представленные в материалы дела доказательства, суды пришли к обоснованному выводу о том, не направление ЗАО «РЭС» в Департамент по тарифам Новосибирской области в тридцатидневный срок с момента получения заявки ООО «Форум и К» заявления на установление платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту, привело к

ущемлению прав и законных интересов ООО «Форум и К», что является нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Доводы кассационной жалобы были предметом рассмотрения судов обеих инстанций и получили надлежащую правовую оценку; и направлены на переоценку доказательств и установленных судами фактических обстоятельств дела, что в силу статьи 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не входит в компетенцию суда кассационной инстанции.

С учетом изложенного, у суда кассационной инстанции оснований для отмены обжалуемых судебных актов по приведенным в кассационной жалобе доводам не имеется.

Нормы материального права применены правильно. Нарушений норм процессуального права, являющихся в силу статьи 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в любом случае основаниями для отмены судебных актов, судом кассационной инстанции не установлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287 и статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа

п о с т а н о в и л :

решение от 20.07.2011 Арбитражного суда Новосибирской области и постановление от 17.10.2011 Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А45-9292/2011 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

В.И. Новоселов

Судьи

Л.В. Белова

В.И. Ильин