



АРБИТРАЖНЫЙ СУД НОВОСИБИРСКОЙ ОБЛАСТИ
город Новосибирск, улица Нижегородская, дом 6
<http://novosib.arbitr.ru>

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

РЕШЕНИЕ

дело № А45-20298/2012

резольютивная часть решения объявлена 25.09.2012
в полном объёме решение изготовлено 30.09.2012

Арбитражный суд Новосибирской области в составе судьи Поляковой В.А. при ведении протокола судебного заседания секретарём Тимошиной А.А. рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению закрытого акционерного общества «Новосибирский мелькомбинат № 1» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области о признании недействительным решения о признании недействительным предписания при участии в судебном заседании представителей заявителя: Непомнящих В.И. по доверенности заинтересованного лица: Пронина Н.В. по доверенности установил

Закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от 04.06.2012 № 02-01-15-10-12 и выданного на основании данного решения предписания.

В судебном заседании представитель заявителя поддержал заявленные требования.

Представитель заинтересованного лица против доводов заявителя возражал по мотивам, изложенным в отзыве.

Изучив доводы заявления и отзыва на него, исследовав представленные в материалы дела доказательства, заслушав в судебном заседании пояснения представителей сторон, суд приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат № 1» требований.

При этом суд исходит из следующего.

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от 04.06.2012 закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» было признано занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения сетей общества (пункт 5 статьи 5 федерального закона «О защите конкуренции»).

Кроме того, данным решением закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» признано нарушившим подпункт 10 пункта 1 статьи 10 федерального закона «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось в установлении и взимании с потребителей, присоединённых к сетям общества, платы за услугу по передаче электрической энергии, без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

На основании решения закрытому акционерному обществу «Новосибирский мелькомбинат № 1» выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. Обществу предписано не взимать с потребителей, присоединённых к электрическим сетям общества, плату за услугу по передаче электрической энергии по неустановленному уполномоченным органом тарифу.

Суд признаёт данное решение и предписание законными.

По правилу части 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации организация вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов органов, осуществляющих публичные полномочия, если полагает, что оспариваемые ею акты не соответствуют закону и нарушают её права и законные интересы в сфере предпринимательской деятельности.

Таким образом, для признания недействительными оспариваемых закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат № 1» решения и предписания необходимо наличие совокупности двух условий: несоответствие этих актов действующему законодательству и нарушение данными актами прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Судом, по результатам исследования представленных в материалы дела доказательств установлено отсутствие таких условий.

Во исполнение поручения Федеральной антимонопольной службы России от 05.10.2010 № АК/33597 и в целях изучения состояния конкуренции на рынке предоставления услуг по передаче электрической энергии заинтересованным лицом в адрес закрытого акционерного общества «Новосибирский мелькомбинат № 1» был направлен запрос о предоставлении документов.

По результатам изучения представленных документов антимонопольным органом было установлено, что открытому акционерному обществу «Новосибирский мелькомбинат № 1» принадлежат кабельные линии и объекты электросетевого хозяйства.

Согласно инвентарным карточкам учёта объектов основных средств по состоянию на 26.03.2012 на балансе закрытого акционерного общества «Новосибирский мелькомбинат № 1» находятся следующие объекты электросетевого хозяйства:

трансформатор силовой (мельница), акт ввода в эксплуатацию от 31.12.2003;

трансформатор ТМ 630, акт ввода в эксплуатацию от 30.06.2001, свидетельство о праве собственности серии 54 АГ номер 241116; девять ячеек в распределительных устройствах, акты ввода в эксплуатацию от 30.12.1940;

внешнее электроснабжение, акт ввода в эксплуатацию от 30.09.1994;

центральная трансформаторная подстанция, акт ввода в эксплуатацию от 30.12.1938; кабельные линии классом напряжения 6 кВ.

Между закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат № 1» и открытым акционерным обществом «Новосибирскэнергосбыт» заключён договор от 09.01.1997 № 151 на подачу и потребление электрической энергии.

Данным договором стороны согласовали передачу электрической энергии от абонента к субабонентам, присоединённым к сетям покупателя, которые не имеют технологического присоединения энергопринимающих устройств к сетям единой энергетической системы и прямых договоров поставки с открытым акционерным обществом «Новосибирскэнергосбыт».

Всего к электрическим сетям закрытого акционерного общества «Новосибирский мелькомбинат № 1» присоединено шестнадцать потребителей электрической энергии.

Между потребителями и закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат № 1» заключены агентские договоры.

В силу статьи 3 федерального закона «Об электроэнергетике» закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» является территориальной сетевой организацией, поскольку оказывает услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства.

Оплата принятой от энергоснабжающей организации электроэнергии по общему правилу возлагается на абонента в соответствии с пунктом 1 статьи 544 Гражданского кодекса Российской Федерации.

По условиям агентских договоров, представленных заявителем в антимонопольный орган, закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» от своего имени, но за счёт субабонента покупает электрическую энергию у открытого акционерного общества «Новосибирскэнергосбыт» и передаёт её потребителям посредством использования собственных электрических сетей.

Одним из условий агентских договоров определено, что потребитель обязан уплатить закрытому акционерному обществу «Новосибирский мелькомбинат № 1» вознаграждение в размере 95 копеек за каждый купленный у открытого акционерного общества «Новосибирскэнергосбыт» и переданный в отчётном месяце кВт х час электрической энергии.

Антимонопольный орган пришёл к выводу о том, что уплачиваемое потребителями агентское вознаграждение в пользу сетевой организации составляет не фиксированную плату, а зависит от количества купленной и переданной электрической энергии, в связи с чем посчитал агентский договор притворной сделкой, полагая при этом, что к отношениям между агентом и принципалом следует применять правила договора передачи электрической энергии, поскольку именно данный договор стороны действительно имели в виду при заключении агентского соглашения.

Суд соглашается с данным выводом антимонопольного органа, поскольку именно такой вывод следует непосредственно из предмета договора - закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» покупает электрическую энергию у открытого акционерного общества «Новосибирскэнергосбыт» и передаёт её потребителям посредством использования собственных электрических сетей.

Согласно пункту 1 статьи 41 федерального закона «Об электроэнергетике» территориальным сетевым организациям разрешено приобретать электрическую энергию только для цели компенсации потерь в электрических сетях.

Приобретение электрической энергии для субабонентов законодательством не предусмотрено.

Статьёй 545 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что абонент может передавать энергию, принятую им от энергоснабжающей организации через присоединённую сеть, другому лицу только с согласия энергоснабжающей организации.

Таким образом, закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» в соответствии с агентскими договорами взымает плату в размере 95 копеек за кВт х ч за услуги по передаче электрической энергии.

Счета-фактуры, выставленные закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат № 1» во исполнение агентских договоров, свидетельствуют о том, что закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» взымает с субабонентов плату по агентскому соглашению, которая включает сумму оплаты за электроэнергию по тарифу открытого акционерного общества «Новосибирскэнергосбыт», а также агентское вознаграждение.

При таких условиях суд полагает обоснованным вывод Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области о том, что закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» самостоятельно установило тариф на передачу электрической энергии в размере 95 копеек кВт х час электрической энергии.

Пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, предусмотрено, что 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.

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.

По правилу пункта 4 статьи 23.1 федерального закона «Об электроэнергетике» цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, а также предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни таких цен (тарифов) подлежат государственному регулированию.

В силу пункта 65 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109, тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям, с использованием которых услуги по передаче электрической энергии оказываются территориальными сетевыми организациями на территории соответствующего субъекта Российской Федерации, устанавливаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

В соответствии с пунктом 12 Положения о Департаменте по тарифам Новосибирской области, утвержденного Постановлением Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 № 326, установление цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней цен тарифов на услуги по передаче электрической энергии по указанным электрическим сетям; индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии, которые территориальные сетевые организации оказывают друг другу, входит в полномочия Департамента по тарифам Новосибирской области.

Следовательно, Департамент по тарифам Новосибирской области является органом исполнительной власти, уполномоченным на установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

Установление закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат № 1» для потребителей, присоединённых к его сетям, платы за передачу электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов нарушает установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Согласно подпункту 10 пункта 1 статьи 10 федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия 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.

Услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий (статья 4 федерального закона «О естественных монополиях»).

Пунктом 5 статьи 5 федерального закона «О защите конкуренции» определено, что доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как 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 объёма 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.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче электрической энергии, хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи электрической энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере энергетики, поскольку получение услуг по передаче электрической энергии через любые другие сетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического присоединения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии исключает необходимость проведения анализа конкурентной среды.

Антимонопольным органом при рассмотрении дела было установлено, что закрытое акционерное общество «Новосибирский мелькомбинат № 1» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям, присоединённым к сетям закрытого акционерного общества «Новосибирский мелькомбинат № 1».

Оснований для признания данного вывода Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области незаконным не имеется.

Действия закрытого акционерного общества «Новосибирский мелькомбинат № 1», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения своих электрических сетей, по установлению для потребителей, присоединённых к сетям закрытого акционерного общества «Новосибирский мелькомбинат № 1», платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области обоснованно были признаны антимонопольным органом содержащими признаки нарушения подпункта 10 пункта 1 статьи 10 федерального закона «О защите конкуренции».

При таких условиях у суда отсутствуют правовые основания для удовлетворения заявленных закрытым акционерным обществом «Новосибирский мелькомбинат № 1» требований.

Государственная пошлина с учётом результатов рассмотрения дела относится на заявителя (статья 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Излишне уплаченная государственная пошлина подлежит возврату.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 333.40 Налогового кодекса Российской Федерации, статьями 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

РЕШИЛ:

1. В удовлетворении заявленных требований отказать.
2. Выдать закрытому акционерному обществу «Новосибирский мелькомбинат № 1» справку на возврат из федерального бюджета 2 000 рублей излишне уплаченной государственной пошлины.
3. Решение может быть обжаловано в порядке и в сроки, предусмотренные статьями 259-260, 275-277 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

СУДЬЯ

В.А. ПОЛЯКОВА