



АРБИТРАЖНЫЙ СУД НОВОСИБИРСКОЙ ОБЛАСТИ

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Р Е Ш Е Н И Е

23 августа 2013 года

Дело № А45-11683/2013

Резолютивная часть решения объявлена 20 августа 2013 года

Решение в полном объеме изготовлено 23 августа 2013 года

Арбитражный суд Новосибирской области в составе судьи Булаховой Е.И., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Алхимовой И.А., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению открытого акционерного общества «Производственное объединение «Новосибирский приборостроительный завод» о признании частично недействительным решения от 22.03.2013 № 02-01-07-10-13 Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области

третье лицо – общество с ограниченной ответственностью «Фешин-Лайнс» г. Новосибирск

при участии в заседании представителей

заявителя – не явился, извещен;

заинтересованного лица – Спицын А.К. по доверенности №сг/1 от 09.01.2013, служебное удостоверение,

третьего лица – Витин В.М. по доверенности от 04.03.2013, паспорт

У С Т А Н О В И Л:

Открытое акционерное общество «Производственное объединение «Новосибирский приборостроительный завод» обратилось в Арбитражный суд Новосибирской области с заявлением о признании частично недействительным решения от 22.03.2013 № 02-01-07-10-13 Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области.

По мнению заявителя, антимонопольным органом была неверно дана правовая оценка фактическим обстоятельствам дела, факт наличия объектов,

технологически присоединенных к электрическим сетям ОАО «Производственное объединение «Новосибирский приборостроительный завод» и принадлежащих ООО «ФЭШИН-ЛАЙН» не установлен, как и не установлен факт нахождения ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» по указанному адресу в качестве потребителя, обладающего энергопринимающими устройствами. Кроме того, ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» не владеет какими-либо объектами по адресу: г. Новосибирск, ул. Дуси Ковальчук, 179/2.

В судебном заседании представители заявителя поддержали заявленные требования.

Представитель заинтересованного лица против доводов заявителя возражал по мотивам, изложенным в отзыве, и указывает, что оказание услуг по передаче электрической энергии подтверждается договором на отпуск и потребление электрической энергии от 10.01.2000 года заключенным заявителем с ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС». Кроме того, ссылка заявителя на отсутствие правовых оснований нахождения ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» в помещении, снабжаемом электроэнергией, не может являться основанием для введения ограничения режима потребления электроэнергии согласно Правилам №442.

Представитель третьего лица поддержал антимонопольный орган и считает в соответствии с отзывом, что решение УФАС является законным и обоснованным.

Изучив доводы заявления и отзыва на него, исследовав представленные в материалы дела доказательства, заслушав в судебном заседании пояснения представителей лиц, участвующих в деле, суд приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных открытым акционерным обществом «Производственное объединение «Новосибирский приборостроительный завод» требований. При этом суд исходит из следующего.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило обращение ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» на действия ОАО «Производственное объединение «Новосибирский приборостроительный завод», выразившиеся в отключении электроэнергии».

Между АО «Новосибирскэнерго» (в настоящее время ОАО «Новосибирскэнергосбыт») и ГУП «НПЗ» (в настоящее время ОАО «ПО «НПЗ»») 08.11.1994 был заключен договор на отпуск и потребление электрической энергии №237.

10.01.2000 года между ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» и ГУП «ПО «НПЗ»» был заключен договор № 5 на отпуск и потребление электрической энергии.

Письмом № 211-15/1619 от 18.06.2001 года ОАО «Новосибирскэнерго» было выдано разрешение на мощность в размере 21,5 кВт субабоненту ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС».

28.12.2012 года ОАО «ПО «НПЗ»», при отсутствии у ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» задолженности по оплате, прекратило подачу электроэнергии на объекты ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС».

19.11.2012 года ОАО «ПО «НПЗ»» направило в адрес ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» уведомление о расторжении договора с 31.12.2012 года.

28.12.2012 года электроэнергия ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» была отключена, что подтверждается актом об отключении электроэнергии от 28.12.2012 года, составленным главным энергетиком начальником УГЭ С.А. Чеботаревым.

При этом установлено, что между ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» и ОАО «ПО «НПЗ»» заключено дополнительное (трехстороннее) соглашение к договору № 237 от 08.11.1994 года, согласно которому субабонент (ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС») оплачивает потребленную электроэнергию непосредственно энерго-снабжающей организации (ОАО «Новосибирскэнергосбыт») по её тарифу в счет погашения задолженности ГУП ПО НПЗ (ОАО «ПО «НПЗ»») (абонент 4237) перед энерго-снабжающей организацией. За транспортировку электроэнергии до субабонента (ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС»), оплата производится дополнительно по соглашению с ГУП ПО НПЗ (ОАО «ПО «НПЗ»»).

ОАО «Новосибирскэнергосбыт» сообщило, что данное дополнительное соглашение является поручением ОАО «ПО «НПЗ»» (кредитора) на внесение оплаты электрической энергии третьим лицом, то есть ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» в адрес гарантирующего поставщика. Наличие либо отсутствие дан-

ного дополнительного соглашения не лишает ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» права на внесение оплаты за ОАО «ПО «НПЗ» в качестве оплаты третьего лица по поручению кредитора.

Заключение данного дополнительного соглашения не освобождает ОАО «ПО «НПЗ» от оплаты по договору, а является подтверждением необходимости принятия ОАО «Новосибирскэнергосбыт» оплат ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» по обязательствам ОАО «ПО «НПЗ» во исполнение договора электроснабжения № Э-237 от 08.11.1994 года.

Решением по делу №02-01-07-1013 от 22.03.2013 ОАО «ПО «НПЗ» признано занимающим доминирующее положение на рынке передачи (перетока) электрической энергии в границах электрических сетей, принадлежащих обществу, в соответствии с ч.5 ст. 5 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Кроме того пунктом 2 резолютивной части решения ОАО «ПО «НПЗ» признано нарушившим ч.1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в несоблюдении законодательно установленного порядка введения ограничения режима потребления электроэнергии, а также препятствовании перетоку электроэнергии на объекты ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС».

ОАО «ПО «НПЗ» не согласилось с вынесенным решением, и обжаловал его в арбитражный суд в части признания ОАО «ПО «НПЗ» нарушившим ч.1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, суд не находит законных оснований для удовлетворения заявленных требований. При принятии решения суд исходит из следующих фактических обстоятельств дела и норм права.

Согласно части 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – 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.

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) (ч. 5 ст. 200 АПК РФ).

Частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «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. При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Согласно статье 3 ФЗ от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» под услугой по передаче электрической энергии понимается комплекс органи-

зационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями.

При этом коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, считается территориальной сетевой организацией в соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике. Следовательно, ОАО «ПО «НПЗ» является территориальной сетевой организацией, поскольку посредством организационно и технологически связанных действий осуществляет передачу потребителю, поставляемой ОАО «Новосибирскэнергосбыт» электрической энергии через принадлежащие Обществу технические устройства электрических сетей (оказывает услугу по передаче электрической энергии).

Услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с п.1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2009 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями. Запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженность по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством РФ и соглашением сторон обязательства.

ОАО «ПО «НПЗ» указало, что ограничило режим потребления электрической энергии по причине имеющейся у ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» задолженности по оплате (пп. «б» пункта 2 Правил № 442).

Пунктом 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии утвержденных постановлением Правительства от 4 мая 2012 года № 442 (далее Правила № 442), указаны обстоятельства, при наступлении любого из которых вводится Ограничение режима потребления электрической энергии. При этом согласно п. 15 Правил № 442 такое ограничение режима потребления осуществляется в следующем порядке:

а) обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления (подписывается инициатором введения ограничения или сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления, и вручается потребителю под расписку, либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) с указанием:

размера задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям;

даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем;

даты полного ограничения режима потребления, подлежащего введению в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в указанном в уведомлении размере после введения частичного ограничения.

ОАО «ПО «НПЗ» в адрес ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» было направлено письмо, в котором сообщалось, что 31.12.2012 года заканчивается срок дейст-

вия договора на отпуск и потребление электрической энергии № 5 от 10.01.2000 года, продлевать договор на следующий срок ОАО «ПО «НПЗ» не намерено.

Ограниченный режим потребления электроэнергии был введен ОАО «ПО «НПЗ» до расторжения договора № 5 от 10.01.2000 на отпуск и потребление электроэнергии (письмо № 72/8-128 от 19.11.2012 г.), заключенного между ОАО «ПО «НПЗ» и ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС».

Уведомления о введении ограничения режима потребления электрической энергии, подписанное ОАО «ПО «НПЗ», в адрес заявителя, не направлялось. Гарантирующий поставщик о введении ограничения электроснабжения в отношении ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» не уведомлялся.

О задолженности заявитель не извещался, как и о дате предполагаемого введения ограничения режима потребления электрической энергии.

Пунктом 22 Правил № 442 установлено, что подача электрической энергии потребителю возобновляется не позднее чем через 24 часа с момента устранения потребителем оснований для введения ограничения режима потребления. Под устранением указанных в абзацах втором и третьем подпункта «б» пункта 2 настоящих Правил оснований для введения ограничения режима потребления понимается поступление денежных средств в размере задолженности в адрес инициатора введения ограничения или сетевой организации (если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления), в том числе посредством принятия банком денежных средств на расчетный счет инициатора введения ограничения или сетевой организации.

ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» оплатило имеющуюся задолженность в полном объеме 27.01.2013 года. Электроснабжение ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» не возобновлено.

Таким образом, ОАО «ПО «НПЗ» не соблюден порядок введения ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденный Правилами № 442.

Ссылка ОАО «ПО «НПЗ» на отсутствие правовых оснований нахождения ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» в помещении, снабжаемом электроэнергией, не

может являться основанием для введения ограничения режима потребления электроэнергии согласно Правилам № 442.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России ОАО «ПО «НПЗ» подтвердило, что электроснабжение нежилого помещения, занимаемого ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС», не осуществляется, гарантирующий поставщик о введении ограничения режима потребления электроэнергии не уведомлялся, задолженность за электроэнергию в настоящее время отсутствует.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «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. При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» является субабонентом по договору энергоснабжения, заключенному между гарантирующим поставщиком и заводом (договор на подачу и потребление электроэнергии от 08.11.1994 № 237), что подтверждается письмом ОАО «ПО «НПЗ» в адрес ОАО «Новосибирскэнергосбыт» (№51-12-17 от 15.01.2002), в котором изложена просьба внести изменения в договор в связи с подключением субабонента ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС», а также письмом гарантирующего поставщика в адрес ОАО «ПО «НПЗ» о внесении соответствующих изменений в названный договор (договор на подачу и потребление электроэнергии от 08.11.1994 № 237). Разрешение на мощность в размере 21,5 кВт для электроснабжения рассматриваемых помещений выдано ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» (письмо ОАО «Новосибирскэнергосбыт» № 211-15/1619 от 18.06.2001 года).

Таким образом, обязанность ОАО «ПО «НПЗ» пропустить электроэнергию для объектов ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС», и соответственно, право ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» на получение этой электроэнергии, поставляемой гарантирующим поставщиком, закреплены в договоре между ОАО «ПО «НПЗ» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт», в котором ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» является субабонентом.

ОАО «ПО «НПЗ» без надлежащего уведомления ввело ограничение режима потребления электроэнергии ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» по причине имеющейся у Общества задолженности по оплате за потребленную электроэнергию, с нарушением установленного Правилами № 442 порядка введения ограничения режима потребления электроэнергии.

После погашения Обществом задолженности по оплате, электроснабжение помещений ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» не осуществляется, не смотря на наличие договора между ОАО «ПО «НПЗ» и гарантирующим поставщиком, в котором ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» является субабонентом, и которым закреплена обязанность завода пропускать электроэнергию через свои объекты, что является препятствованием перетоку электроэнергии, поставляемой гарантирующим поставщиком со стороны ОАО «ПО «НПЗ».

Данные действия являются злоупотреблением ОАО «ПО «НПЗ» своим доминирующим положением на рынке передачи (перетока) электрической энергии и приводят к ущемлению интересов ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС», следовательно, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Наличие объектов ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» по адресу: г. Новосибирск, ул. Дуси Ковальчук, 179/2 подтверждается договором № 5 на отпуск и потребление электрической энергии от 10.01.2000. Согласно п. 6.1. указанного договора - договор заключается на срок по 31.12.2000, вступает в силу со дня его подписания и считается автоматически продленным на следующий договорный срок, если за месяц до окончания срока не последует заявления одной из сторон об отказе от настоящего договора или его пересмотра.

Кроме того, присоединение объектов ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» к сетям ОАО «ПО «НПЗ» подтверждено справкой главного энергетика - начальника УГЭ Чеботарева С.А.; письмом ОАО «ПО «НПЗ», адресованное ОАО «Новосибирскэнергосбыт», о внесении изменений в договор № 237 на пользование электроэнергией в связи с подключением к сети ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС»; сче-тами-фактурами по оплате электроэнергии ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС».

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемле-ние интересов других лиц.

Применение норм Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О за-щите конкуренции», предупреждение и пресечение монополистической дея-тельности антимонопольным органом не связано с наличием или отсутствием договорных правоотношений по аренде помещений ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» или наличием, или отсутствием гражданско-правовых споров между ОАО «ПО «НПЗ» и ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС».

Наличие или отсутствие законных оснований аренды помещений ОАО «ПО «НПЗ» со стороны ООО «ФЭШИН-ЛАЙНС» не предполагает возмож-ность нарушения антимонопольного законодательства ОАО «ПО «НПЗ».

Таким образом, заявленные требования Открытого акционерного обще-ства «Производственного объединения «Новосибирский приборостроительный завод» удовлетворению не подлежат.

Руководствуясь статьями 110, 167, 168, 169, 170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

р е ш и л:

В удовлетворении заявленного требования отказать.

Решение арбитражного суда, не вступившее в законную силу, может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в течение месяца по-сле его принятия в Седьмой арбитражный апелляционный суд г. Томск.

Решение, вступившее в законную силу, может быть обжаловано в порядке кассационного производства в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления его в законную силу при условии, что оно было предметом рассмотрения арбитражного суда апелляционной инстанции или суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы.

Судья

Е.И. Булахова