



ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД МОСКОВСКОГО ОКРУГА

ул. Селезнёвская, д. 9, г. Москва, ГСП-4, 127994,
официальный сайт: <http://www.fasmo.arbitr.ru> e-mail: info@fasmo.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Москва

05 августа 2013 года

Дело № А40-99791/12-21-942

Резолютивная часть постановления объявлена 29 июля 2013 года

Полный текст постановления изготовлен 05 августа 2013 года

Федеральный арбитражный суд Московского округа

в составе:

председательствующего-судьи Агапова М.Р.

судей Борзыкина М.В., Долгашевой В.А.

при участии в заседании:

от заявителя Закрытого акционерного общества «К-РАЭСК» Филиппова В.Е. по доверенности №2-2013 от 12 марта 2013 года

от третьих лиц Открытого акционерного общества «Мосэнергосбыт» Строгановой Н.И. по доверенности от 17 декабря 2012 года

Общества с ограниченной ответственностью Служба сервиса «Никольская слобода» Кондрахиной Е.Н. по доверенности от 20 августа 2012 года

рассмотрев 29 июля 2013 года в судебном заседании кассационную жалобу заявителя Закрытого акционерного общества «К-РАЭСК»

на решение от 18 декабря 2012 года

Арбитражного суда города Москвы

принятое судьей Каменской О.В.

на постановление от 30 апреля 2013 года

Девятого арбитражного апелляционного суда

принятое судьями Якутовым Э.В., Бекетовой И.В., Свиридовым В.А.

по делу № А40-99791/12-21-942

по заявлению Закрытого акционерного общества «К-РАЭСК» (ОГРН 1045004456716) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Московской области о признании незаконным решения, третьи лица Открытое акционерное общество «Мосэнергосбыт», Общество с ограниченной ответственностью Служба сервиса «Никольская слобода» (ОГРН 10350004459445), Открытое акционерное общество «Московская объединенная электросетевая компания» (ОГРН 1057746555811), Общество с ограниченной ответственностью «СтройИнвест», Центральное управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору

УСТАНОВИЛ:

Закрытого акционерного общества «К-РАЭСК» (далее – ЗАО «К-РАЭСК», Общество) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании незаконными решения Управлению Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС России) от 19.12.2011 по делу № 05-15/09-11 которым ЗАО «К-РАЭСК» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества, выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Мосэнергосбыт», а также его потребителя ООО Служба сервиса «Никольская слобода», путём необоснованного уклонения от оказания услуги по передаче электрической энергии, и предписания от 19.12.2011 № 05-15/09-11.

В качестве третьих лиц по делу привлечены Открытое акционерное общество «Мосэнергосбыт» (ОАО «Мосэнергосбыт»), Общество с ограниченной ответственностью Служба сервиса «Никольская слобода» (ООО Служба сервиса «Никольская слобода»), Открытое акционерное общество «Московская объединенная электросетевая компания» (ОАО «МОЭСК»), Общество с ограниченной ответственностью «СтройИнвест» (ООО «СтройИнвест»),

Центральное управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Центральное управление Ростехнадзора).

Решением Арбитражного суда города Москвы от 18.12.2012, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 30.04.2013, ЗАО «К-РАЭСК» отказано в удовлетворении заявления о признании незаконными решения от 19.12.2011 по делу № 05-15/09-11 и выданного на основании этого решения предписания от 19.12.2011 № 05-15/09-11 Московского областного УФАС России. При этом суды исходил из того, что оспариваемые решение и предписание приняты в соответствии с действующим законодательством, не нарушают прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В кассационной жалобе ЗАО «К-РАЭСК» просит отменить принятые по делу незаконные и необоснованные решение и постановления и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, в связи с нарушением судами первой и апелляционной инстанций требований статей 9, 15, 82 АПК РФ и норм материального права при решении вопроса о назначении экспертизы и оценке доказательств.

В отзыве на кассационную жалобу ООО Служба сервиса «Никольская слобода» обосновывая несостоятельность её доводов, просит оставить без изменения, обжалуемые судебные акты, указывая на правильное применение судами норм права.

В судебном заседании представитель ЗАО «К-РАЭСК» поддержал доводы и требования кассационной жалобы, а представители ООО Служба сервиса «Никольская слобода» и ОАО «Мосэнергосбыт» просили оставить жалобу без удовлетворения.

Извещенные в установленном законом порядке о времени и месте рассмотрения дела представители Московского областного УФАС России, ОАО «МОЭСК»), ООО «СтройИнвест», Центрального управления Ростехнадзора не явились. Центральное управление Ростехнадзора просило рассмотреть дело без участия его представителя.

Проверив правильность применения арбитражными судами норм процессуального и материального права, обсудив доводы кассационной жалобы и возражения относительно жалобы, арбитражный суд кассационной инстанции не находит оснований для отмены обжалуемых судебных актов.

Как установлено судами и следует из материалов дела, 07.04.2006 между ЗАО «К-РАЭСК» и ОАО «Мосэнергосбыт» заключен договор № 441/17-1011 оказания услуг по передаче электрической энергии, согласно которому Общество осуществляет комплекс организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии через принадлежащие ему на праве собственности и (или) ином законном основании технические устройства электрических сетей от точек приема до точек поставки в пределах разрешенной (заявленной) мощности потребителя ОАО «Мосэнергосбыт».

Между ОАО «Мосэнергосбыт» и ООО Служба сервиса «Никольская слобода» 12.03.2010 заключен договор энергоснабжения № 90007334 на поставку электрической энергии на энергопринимающее оборудование, расположенное по адресу: Московская область. Красногорский район, вблизи д. Поздняково (коттеджный поселок).

При заключении договора ООО Служба сервиса «Никольская слобода» представила, в том числе: акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между ЗАО «К-РАЭСК» и ООО Служба сервиса «Никольская слобода» от 18.06.2007 со сроком действия - 10 лет; копии разрешений от 24.03.2006 № 44, от 28.07.2004 № 120, от 28.07.2004 № 121, от 14.07.2004 № 122, выданные соответственно, Октябрьскими сетями - филиалом ОАО «Мосэнерго» ООО «Стройинвест», ООО «Солум Модо»; договор аренды от 30.11.2009, заключенного между ООО «Стройинвест» (Арендодатель) и ООО Служба сервиса «Никольская слобода» (Арендатор) на электросетевое имущество (ТП 4, 5, 7, 8 и РТП 6), расположенное по адресу: Московская область, Красногорский район, вблизи д. Поздняково; разрешение на допуск в эксплуатацию энергоустановки и акт осмотра электроустановок от 16.12.2009, выданный Центральным управлением Ростехнадзора на энергоснабжение жилого поселка с указанием эксплуатирующей организации - ООО Служба

сервиса «Никольская слобода».

15.03.2010 для подачи напряжения на электроустановки абонента ОАО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ЗАО «К-РАЭСК» разрешение № 50-П на подачу напряжения.

Письмом от 17.03.2010 технический заказчик ООО «Стройинвест» направил ЗАО «К-РАЭСК» разрешение на подачу напряжение.

ЗАО «К-РАЭСК» направило в ОАО «Мосэнергосбыт» уведомление от 19.03.2010 № 102, в котором сообщило о том, что акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между ЗАО «К-РАЭСК» и ООО Служба сервиса «Никольская слобода» от 18.06.2007 аннулирован в связи отсутствием у ООО Служба сервиса «Никольская слобода» разрешения на присоединение мощности к сетям Общества.

ООО Служба сервиса «Никольская слобода» обратилось 22.10.2010 в ОАО «Мосэнергосбыт» по вопросу подачи напряжения в соответствии с договором энергоснабжения от 12.03.2010 № 90007334.

ОАО «Мосэнергосбыт» обратилось в ЗАО «К-РАЭСК» с запросом от 08.11.2010 о причинах, препятствующих включению потребителя ООО Служба сервиса «Никольская слобода».

В ответ на запрос ЗАО «К-РАЭСК» письмом от 10.11.2010 повторно сообщило ОАО «Мосэнергосбыт» о том, что не выполняло мероприятий по технологическому присоединению, поскольку акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности был аннулирован в связи с отсутствием разрешения на присоединение мощности к сетям ЗАО «К-РАЭСК».

ОАО «Мосэнергосбыт» обратилось в Московский областной УФАС России с жалобой на неправомерные действия ЗАО «К-РАЭСК», выразившиеся в уклонении от оказания услуги по передаче электрической энергии потребителям ОАО «Мосэнергосбыт» и аннулировании акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, выданного ООО Служба сервиса «Никольская слобода».

В ходе рассмотрения дела, Московским областным УФАС России было

установлено, что в 2003 году Октябрьскими электрическими сетями - филиалом ОАО «Мосэнерго» выданы технические условия (№ ОВ-830-3/969 от 10.10.2003, № ОВ-830-3/618 от 30.06.2003, № ОВ-830-3/968 от 09.10.2003, № ОВ-830-3/722 от 31.07.2003) на осуществление технологического присоединения коттеджных поселков ООО «Солум Модо» и ООО «Энергокапиталсервис» вблизи д. Поздняково, Михайлово и Николо-Урюпино Красногорского района Московской области, в которых были указаны точки присоединения сооружаемого ЦРП «Михалково».

В связи со сменой заказчика строительства технические условия и разрешение на мощность были переоформлены 28.06.2004 на ООО «Стройинвест» (№ ОВ-830-3/670 от 28.06.2004), которому были выданы справки о выполнении технических условий (разрешения на присоединение).

Между ЗАО «К-РАЭСК», как арендатором ЦРП 106 «Михалково», и ОАО «МОЭСК», как сетевой организацией 10.08.2006 был согласован проект присоединения РТП 6 к ЦРП 106 «Михалково», которое питается от ПС № 830 «Красногорская».

Поэтому оспоренным решением Московского областного УФАС России от 05.12.2011 по делу № 05-15/09-11 о нарушении антимонопольного законодательства ЗАО «К-РАЭСК» было признано нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Во исполнение п. 2 данного решения Обществу выдало предписание № 05-15/09-11, которым оно обязано: в тридцатидневный срок с даты получения предписания прекратить нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции; в тридцатидневный срок с даты получения предписания осуществить необходимые действия и мероприятия, направленные на подачу напряжения на электроустановки ООО Служба сервиса «Никольская слобода», расположенные по адресу: Московская область, Красногорский район, вблизи д. Поздняково (коттеджный поселок), в соответствии с разрешением на подачу напряжения ОАО «Мосэнергосбыт» № 50-П от 15.03.2010, в целях оказания услуги по передаче электрической энергии.

Отказывая в удовлетворении заявленных ЗАО «К-РАЭСК» требований суды исходили из соответствия оспоренного решения и предписания

действующему законодательством, в том числе части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и отсутствия нарушения прав и законных интересов Общества.

При этом суды указали, что согласно ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», при надлежащем технологическом присоединении к электросетям энергопринимающих устройств потребителей сетевая организация не вправе препятствовать передаче электроэнергии на указанные устройства.

В соответствии с пунктом 82 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 «Об утверждении основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии» (далее - Основные положения розничных рынков), гарантирующий поставщик в течение 3 рабочих дней с даты заключения с покупателем электрической энергии договора купли-продажи (поставки) электрической энергии обязан направить соответствующее уведомление собственнику или иному законному владельцу электрической сети, к которой присоединено энергопринимающее устройство покупателя электрической энергии.

Согласно пункту 7 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее - Правила технологического присоединения) фактический прием (подача) напряжения и мощности, осуществляемый путем включения коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении "включено") должен производиться сетевой организацией одновременно с составлением акта разграничения.

В соответствии с пунктом 19 Правил технологического присоединения по окончании осуществления мероприятий по технологическому присоединению стороны составляют акт разграничения балансовой принадлежности

электрических сетей, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон и акт об осуществлении технологического присоединения.

Исследуя материалы дела, суды правильно установили, что факт надлежащего технологического присоединения энергопринимающих устройств ООО Служба сервиса «Никольская слобода» к электрическим сетям ЗАО «К-РАЭСК» подтверждается представленными документами.

Наличие и готовность электрооборудования к эксплуатации подтверждается, по мнению судов, актом осмотра энергоустановки № ДЗ.2/4-09-002510 и разрешением на допуск в эксплуатацию энергоустановки № ДЗ.2/4-09-002510, выданным 16.12.2009 государственным инспектором Центрального управления Ростехнадзора в соответствии с Порядком организации работ по выдаче разрешений на допуск в эксплуатацию энергоустановок, утвержденным Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 07.04.2008 № 212.

Действия ЗАО «К-РАЭСК» в части аннулирования акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между ЗАО «К-РАЭСК» и ООО Служба сервиса «Никольская слобода» 18.06.2007, а также уклонение Общества от подачи напряжения ООО Служба сервиса «Никольская слобода», являющимся абонентом ОАО «Мосэнергосбыт» по договору энергоснабжения от 12.03.2010 № 90007, в соответствии с разрешением на подачу напряжения ОАО «Мосэнергосбыт» № 50-П от 15.03.2010, противоречат, по мнению судов, пунктам 7, 19 Правил технологического присоединения, а также статье 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике».

Не нашли суды обоснованными и доводы Общества о том, что ООО Служба сервиса «Никольская слобода» и ООО «Стройинвест» не соблюдены требования, установленные п. 8 Правил технологического присоединения, поскольку указанные в п. 8 Правил технологического присоединения действия в части выдачи технических условий были совершены в полном соответствии с порядком, действовавшим до принятия Постановления Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, а в части утверждения акта

разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности - совершены в 2007 году.

Арбитражный суд кассационной инстанции находит, что арбитражный суд первой, а при повторном рассмотрении дела и апелляционной инстанции, всесторонне, полно и объективно исследовав в судебном заседании все доказательства и доводы лиц, участвующих по делу и дав им надлежащую оценку, разрешили спор без нарушения норм процессуального права влекущих отмену или изменение решения или постановления.

Выводы арбитражных судов первой и апелляционной инстанции по применению норм материального права соответствуют установленным ими обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам.

Поэтому доводы кассационной жалобы ЗАО «К-РАЭСК», фактически сводящиеся к необоснованным утверждениям о нарушении судами норм процессуального права при рассмотрении вопроса о назначении экспертизы и повторению проверенных и правомерно и обоснованно отклоненных доводов о невыдаче технических условий и акта технического присоединения, не могут служить основаниями для отмены обжалуемых судебных актов, так как не свидетельствуют о нарушении или неправильном применении норм материального права.

Руководствуясь статьями 284-289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Московского округа

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда города Москвы от 18 декабря 2012 года и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 30 апреля 2013 года по делу № А40-99791/12-21-942 оставить без изменения, а кассационную жалобу Закрытого акционерного общества «К-РАЭСК» без удовлетворения.

Председательствующий-судья

Судьи:

М.Р. Агапов

М.В. Борзыкин

В.А. Долгашева