



КОПИЯ

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**РЕШЕНИЕ**

Именем Российской Федерации

г. Москва  
10 июля 2012 г.Дело № А40-23667/12  
92-219

Резолютивная часть решения объявлена 03 июля 2012 года

Полный текст решения изготовлен 10 июля 2012 года

Арбитражный суд в составе судьи Уточкина И.Н.,  
при ведении протокола секретарем судебного заседания Себельдиной Д.В.  
рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению ОАО «МОЭСК»  
к Управлению Федеральной антимонопольной службы по городу Москве  
третьи лица: НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово»  
об оспаривании решения и предписания от 19.12.2011г. по делу № 07-01/10-58/11 о  
нарушении антимонопольного законодательства  
с участием:  
от заявителя: Лапинский А.В. представитель по доверенности от 23.11.2011г. № 2618Д;  
от Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве: Сидорова  
Я.И. представитель по доверенности от 10.01.2012г. № 8-7;

**УСТАНОВИЛ:**

ОАО «МОЭСК» обратилось в арбитражный суд с заявлением к Управлению  
Федеральной антимонопольной службы по городу Москве об оспаривании решения и  
предписания от 19.12.2011г. по делу № 07-01/10-58/11 о нарушении антимонопольного  
законодательства.

Определением от 15.05.2012г. суд привлек к участию в деле в качестве третьего  
лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, НО ПГСК  
«Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово».

Заявление ОАО «МОЭСК» мотивировано тем, что оспариваемые акты не  
соответствуют законодательству и нарушают права и законные интересы заявителя,  
поскольку в действиях общества отсутствует факт нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о  
защите конкуренции.

Представитель Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве (далее – Московское УФАС России) против заявления возражал по доводам, изложенным в отзыве, ссылаясь на то, что оспариваемые решение и предписание соответствуют законодательству и не нарушают права и законные интересы заявителя; по результатам рассмотрения жалобы НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово» в действиях ОАО «МОЭСК» правомерно установлен факт нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово» представителя в суд не направило, отзыв на заявление не представило, о месте и времени рассмотрения спора извещено надлежащим образом.

В порядке ст.ст. 123, 156 АПК РФ суд счел возможным рассмотреть спор в отсутствие представителя третьего лица.

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения представителей сторон, оценив представленные доказательства, суд признал заявление не подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Предусмотренный ч. 4 ст. 198 АПК РФ срок для обращения в арбитражный суд с заявленными требованиями соблюден ОАО «МОЭСК».

В соответствии с ч. 4 ст. 200 АПК РФ, при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Как следует из материалов дела, в адрес Московского УФАС России поступило обращение НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово» от 03.05.2011г. № 05-02 с жалобой на действия ОАО «МОЭСК», выразившиеся в нарушении порядка технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя при рассмотрении заявок на технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителя.

По результатам рассмотрения жалобы вынесено оспариваемое решение от 19.12.2011г. по делу 07-01/10-58/11, которым заявитель признан нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг, выразившемся в уклонении от заключения договора об осуществлении технологического присоединения и навязывании невыгодных условий договора об осуществлении

технологического присоединения, и оспариваемое предписание от 19.12.2011г. по делу № 01/10-58/11.

ОАО «МОЭСК», полагая, что решение и предписание от 19.12.2011г. по делу № 01/10-58/11 о нарушении антимонопольного законодательства являются законными, обратилось в суд с настоящим заявлением.

В обоснование заявленных требований общество указывает на то, что на наименьшем расстоянии от объекта НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово» находятся объекты электросетевого хозяйства ОАО «ОЭК», в связи с чем в адрес НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово» было направлено информационное письмо МКС-инициатора ОАО «МОЭСК» с рекомендациями относительно подачи заявки в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово». Факт согласия ОАО «ОЭК» на присоединение гаража-стоянки к объектам электросетевого хозяйства ОАО «ОЭК» (к ТП 23618) подтверждается письмами от 21.12.2010г. № 85999 СЭД, от 12.2010г. № 875 СЭД.

Таким образом, по мнению общества, в действиях ОАО «МОЭСК» отсутствуют как навязывания невыгодных условий, так и уклонения от заключения договора осуществления технологического присоединения.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований суд исходил из следующего.

Судом установлено, что для осуществления технологического присоединения энергопринимающих устройств НО ПГСК «Гараж-стоянка, ул.Куликовская вл. 3, Бутово», расположенных по адресу г. Москва, Северное Бутово, мкр. 2, Куликовская, вл. 3, к электрическим сетям ОАО «МОЭСК» в ОАО «МОЭСК» подавались заявки на осуществление технологического присоединения.

ОАО «МОЭСК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии и технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям ОАО «МОЭСК» на территории города Москвы (в пределах территории, назначенной присоединенной электрической сетью).

В целях технологического присоединения объекта, расположенного по адресу: Москва, ЮЗАО, район Северное Бутово, мкр.2, ул.Куликовская, вл. 3а, для нужд НО ПГСК «Гараж-стоянка» в ОАО «МОЭСК» неоднократно бралось ООО «ТЕЛЛУКС-2000» (ООО «ТЕЛЛУКС-2000» действует в интересах НО ПГСК «Гараж-стоянка» на основании контракта № С7/09-56 на выполнение строительно-монтажных работ).

На заявку от 30.07.2009г. № МС-09-102-2954 был направлен проект договора А-09/2954-09 (письмо от 02.09.2009г. № МОЭСК/145/142).

Указанный проект договора №ПМ-09/2954-09 был отозван ОАО «МОЭСК» письмом от 02.12.2009 № МОЭСК/РД-17236.



ООО «ТЕЛЛУКС-2000» повторно обратилось в ОАО «МОЭСК» с заявкой от 12.04.2010г. № И-10-00-907390/124 на технологическое присоединение энергопринимающих устройств НО ПГСК «Гараж-стоянка», в ответ на которую ОАО «МОЭСК» направило проект договора № И-10-302-2971 (907390).

В соответствии с пунктом 1.2 указанного проекта договора ОАО «МОЭСК» обязуется выполнить мероприятия по технологическому присоединению энергопринимающих устройств заявителя. Согласно п. 1.3 проекта договора технологическое присоединение осуществляется для энергоснабжения гаража стоянки НО ПГСК «Гараж-стоянка», расположенного по адресу г.Москва, Северное Бутово, мкр.2, ул. Куликовская, вл. 3.

В пункте 3.1 проекта договора рассчитана плата за технологическое присоединение в соответствии со ставкой, установленной постановлением РЭК Москвы от 22.12.2008г. № 121.

ООО «Теллукс-2000» после получения от ОАО «МОЭСК» письма от 02.06.2010г. № МКС/01/10951 с проектом договора № И-10-302-2971 (907390) направило в адрес ОАО «МОЭСК» мотивированный отказ от 15.06.2010г. №896 от подписания указанного проекта договора с предложением об изменении представленного проекта договора и требованием о приведении его в соответствие с действующим порядком ценообразования.

ООО «Теллукс-2000» исходило из того, что в соответствии с п. 14 приказа ФСТ России от 21.08.2009г. № 201-э/1 "Об утверждении Методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям" (действующего на момент рассмотрения заявки), если заявителем на технологическое присоединение выступает юридическое лицо - некоммерческая организация для поставки электроэнергии гражданам - членам этой организации, рассчитывающимся по общему счетчику на вводе, плата заявителя сетевой организации не должна превышать 550 руб., умноженных на количество членов (абонентов) этой организации, при условии присоединения каждым членом этой организации не более 15 кВт. К юридическим лицам - некоммерческим организациям, на которых распространяется вышеуказанная плата, относятся гаражно-строительные, гаражные кооперативы, автостоянки, объединенные хозяйственные постройки граждан (погреб, сарай и иные сооружения), рассчитывающиеся по общему счетчику на вводе, в случае, если по решению органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов и оформленные отдельным решением указанные потребители отнесены к тарифной группе "Население".

Согласно постановлению РЭК г.Москвы от 14.04.2010г. № 32 (действующему на момент рассмотрения заявки) некоммерческие объединения граждан (гаражно-строительные, гаражные кооперативы, автостоянки), объединенные хозяйственные постройки граждан, погреб, сарай и иные сооружения) приравнены к потребителям, относящимся к категории «Население».

Информация о рассмотрении мотивированного отказа ООО «Теллукс-2000» от 15.06.2010г. №896 от подписания проекта договора с предложением об изменении представленного проекта договора и требованием о приведении его в соответствие с действующим порядком ценообразования, сторонами не представлено.

Таким образом, следует вывод об уклонении ОАО «МОЭСК» от согласования условий проекта договора, поступивших от ООО «Теллукс-2000». С учетом того, что технологическое присоединение осуществлялось для НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово», размер платы за технологическое присоединение энергопринимающих устройств НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово» в соответствии с действующим на момент рассмотрения заявки порядком ценообразования не должен был превышать 550 руб., умноженных на количество членов (абонентов) этой организации, при условии присоединения каждым членом этой организации не более 15 кВт, уклонение от согласования условий проекта договора являлось фактом навязывания невыгодных контрагенту условий договора.

В последующем, НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово» было принято решение повторно подать заявку на технологическое присоединение от своего имени. Указанная заявка была подана 22.07.2010г.

В соответствии с отметками на уведомлении от 22.07.2010г. № И-10-00-917516/102, комплектность документов была не полной, и ОАО «МОЭСК» указало на необходимость дополнительно представить копии документов, подтверждающих права заявителя на присоединяемый объект.

В соответствии с подп. г п.а 10 Правил технологического присоединения необходимость предоставления указанного документа в качестве приложения к заявке предусмотрена.

В соответствии с отметками на уведомлении от 22.07.2010г. № И-10-00-917516/102 указанные документы были представлены заявителем 03.08.2010г. (зарегистрированы № И-10-00-918954/100).

В соответствии с п.м 15 Правил технологического присоединения при отсутствии сведений и документов, указанных в пунктах 9, 10 и 12 - 14 настоящих Правил, сетевая организация уведомляет об этом заявителя в течение 6 рабочих дней с даты получения заявки и направляет ему для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней с даты получения недостающих сведений.

При получении дополнительного комплекта документов от 03.08.2010г. № И-10-00-918954/100 в уведомлении от 22.07.2010г. № И-10-00-917516/102 сделана отметка о представлении затребованных ранее документов, информация о необходимости представления каких-либо еще документов до заявителя не доведена.

В предусмотренный п. 15 Правил технологического присоединения срок ОАО «МОЭСК» не известило заявителя о необходимости представления дополнительных

документов, не направило заполненный и подписанный проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору.

После истечения срока, предусмотренного Правилами технологического присоединения для направления проекта договора, заявитель обратился в ОАО «МОЭСК» с просьбой рассмотреть заявку (от 06.10.2010г. № И-10-00-926702/100).

Информацию о результатах рассмотрения заявки с нарушением сроков предусмотренных законодательством, ОАО «МОЭСК» направило письмом от 22.11.2010г. № МКС/01/22407, в котором указало, что для подготовки проекта договора необходимо дополнительно представить список членов ПГСК с указанием паспортных данных.

Однако, Правила технологического присоединения содержат исчерпывающий перечень документов, которые необходимо представлять одновременно с заявкой на технологическое присоединение. В соответствии с п. 11 Правил технологического присоединения сетевая организация не вправе требовать представления сведений и документов, не предусмотренных Правилами технологического присоединения, а заявитель не обязан представлять сведения и документы, не предусмотренные Правилами технологического присоединения.

Таким образом, отсутствие указанных сведений не являлось препятствием для направления ОАО «МОЭСК» в адрес заявителя проекта договора об осуществлении технологического присоединения.

Письмом от 17.02.2011г. № МКС/01/3933 ОАО «МОЭСК» отказало в направлении в адрес заявителя проекта договора в 2 экземплярах и технических условиях как неотъемлемого приложения к договору в связи с тем, что на наименьшем расстоянии от заявленного к присоединению объекта находятся объекты электросетевого хозяйства ОАО «Объединенной энергетической компании».

В соответствии с п. 8 Правил технологического присоединения для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка заявителя. Если на расстоянии менее 300 метров от границ участка заявителя находятся объекты электросетевого хозяйства нескольких сетевых организаций, заявитель вправе направить заявку в любую из них.

В соответствии с пояснениями ОАО «ОЭК» (вх. от 22.09.2011г. № 22236) объекты электросетевого хозяйства, принадлежащие ОАО «ОЭК», через которые планировалось осуществить технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителя, были переданы в аренду ОАО «МОЭСК». По запросу ОАО «МОЭСК» от 07.07.2010г. № МКС/01/13641 о согласовании технологического присоединения энергопринимающих устройств НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово» ОАО «ОЭК» согласовало присоединение указанного объекта.

В соответствии с представленными ОАО «ОЭК» документами (вх. от 24.10.2011г. № 25075) по состоянию на 17.02.2011г. ТП-23618 и трансформаторы,



находящиеся в нем, находились во владении ОАО «МОЭСК» (вх. от 14.0.2011г. №25075).

Таким образом, ОАО «МОЭСК» не имело оснований для отказа в осуществлении технологического присоединения НО ПГСК «Гараж-стоянка». Из вышеизложенного можно сделать вывод об уклонении ОАО «МОЭСК» от заключения договора об осуществлении технологического присоединения.

Вместе с тем, НО ПГСК «Гараж-стоянка» 12.04.2011г. подало заявку в ОАО «МОЭСК» на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, расположенных по адресу г.Москва, Северное Бутово, мкр 2, ул.Куликовская, вл. 3.

В соответствии с пояснениями ОАО «ОЭК» энергоснабжение указанного объекта возможно от ТП-23618. Для подключения дополнительных кабельных линий от ТП-23618, а также увеличения существующей нагрузки подстанции ОАО «ОЭК» необходимо заключить договор об осуществлении технологического присоединения с ОАО «МОЭСК». Заявка на технологическое присоединение была направлена письмом от 19.04.2011г. № 2741СЭД.

С нарушением установленного Правилами технологического присоединения пункта ОАО «МОЭСК» направило проект договора письмом от 26.08.2011г. № МОЭСК/КМ-2988. Условия указанного проекта договора, по мнению ОАО «ОЭК», не соответствовали действующему законодательству, и ОАО «ОЭК» направило в адрес ОАО «МОЭСК» мотивированный отказ от подписания договора с предложением об изменении представленного проекта договора и требованием о приведении его в соответствие с действующим законодательством. Заявителем не представлено информации о рассмотрении указанного отказа.

Уклонение ОАО «МОЭСК» от заключения договора с НО ПГСК «Гараж-стоянка, вл. 3, Бутово», нарушение сроков рассмотрения заявки и мотивированного отказа ОАО «ОЭК» препятствуют осуществлению технологического присоединения и энергоснабжения объекта НО ПГСК «Гараж-стоянка».

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Закон о 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.

Наставление организации, занимающей доминирующее положение, на условиях договора является злоупотреблением доминирующим положением в форме навязывания невыгодных условий. При этом обычные действия ОАО «МОЭСК» по согласованию условий договора в порядке статьи 445 ГК (обмен отколами разногласий, отказ от принятия разногласий, проведение согласительных процедур и т.п.), признаются навязыванием невыгодных условий договора, в соответствии с Разъяснениями ФАС России от 28.11.2008г. относительно применения ст. 10 ФЗ "О защите конкуренции".

С учетом изложенного, следует вывод, что решение антимонопольного органа о злоупотреблении ОАО «МОЭСК» доминирующим положением, выразившемся в уклонении от заключения договора, навязывании невыгодных условий договора об осуществлении технологического присоединения, законно и обоснованно.

В силу ст. 13 ГК РФ, ч. 1 ст. 198, ч. 2 ст. 201 АПК РФ, п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» основанием для принятия решения суда о признании оспариваемого ненормативного акта недействительным, решения или действия незаконным являются одновременно как их несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Следовательно, для признания недействительными обжалуемых заявителем решения и предписания Московского УФАС России необходимо наличие двух обязательных условий, а именно, несоответствие их закону и наличие нарушения прав заявителя, которых в данном случае судом не установлено.

Учитывая изложенное, требования заявителя не могут быть удовлетворены ввиду отсутствия оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 201 АПК РФ.

В связи с отказом в удовлетворении заявленных требований расходы по уплате государственной пошлины относятся на заявителя в порядке ст. 110 АПК РФ.

На основании ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь ст. ст. 4, 27, 29, 65, 69, 71, 123, 156, 110, 167-170, 199-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

#### РЕШИЛ:

Проверив на соответствие Федеральному закону от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», отказать в удовлетворении требований по заявлению Открытого акционерного общества «Московская объединенная электросетевая компания» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по городу Москве об оспаривании решения и предписания от 19.12.2011г. по делу № 07-01/10-58/11 о нарушении антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение месяца в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:



Уточкин И.Н.

