

**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**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

г. Тюмень

Дело № А70-2144/2010

Резолютивная часть постановления объявлена 19 января 2011 года.

Постановление изготовлено в полном объеме 25 января 2011 года.

Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа в составе:

председательствующего	Л.В. Беловой
судей	Н.А. Алексеевой
	В.И. Новоселова

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу заявителя открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Тюменьэнерго» на решение от 05.07.2010 Арбитражного суда Тюменской области (судья О.А. Минеев) и постановление от 26.10.2010 Восьмого арбитражного апелляционного суда (судьи Ю.Н. Киричëк, Н.Е. Иванова, Е.П. Кливер) по делу № А70-2144/2010, возбужденному на основании заявления открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Тюменьэнерго» о признании недействительными ненормативных правовых актов, вынесенных Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области

В заседании принял участие представитель заявителя - О.В. Григорченко на основании доверенности от 09.07.2010 № 09/10-18.

Другое лицо, участвующее в деле - Хасанов Артём Самигуллиович.

С у д у с т а н о в и л :

открытое акционерное общество энергетики и электрификации «Тюменьэнерго» (далее по тексту – ОАО «Тюменьэнерго») обратилось в Арбитражный суд Тюменской области с заявлением о признании

недействительными ненормативных правовых актов, вынесенных 07.12.2009 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее по тексту – УФАС по Тюменской области): решения № К09/170 и предписания № К09/170.

В обоснование заявленных требований ОАО «Тюменьэнерго» ссылается на отсутствие возможности технологического присоединения энергопринимающих устройств жилого дома, расположенного по адресу г. Тюмень, пос. Березняки, земельный участок № 120.

В качестве основания для вышеизложенного вывода указаны следующие обстоятельства:

во-первых, подключение спорных энергопринимающих устройств приведёт к ухудшению качества электрической энергии у существующих потребителей, энергопринимающие установки которых на момент подачи обращения А.С. Хасанова уже присоединены к ВЛ-0,4кВ ф. Березняковская от ТП-2040 (увеличение падения напряжения до величины 6,24 процентов, а также вновь подключаемых потребителей;

во-вторых, строительство необходимого для подключения жилого дома, принадлежащего А.С. Хасанову, воздушного ответвления от существующей ВЛ-0,4 КВ ф.Березняковская, протяжённостью не менее 0,6 км фактически является не исполнимым.

ОАО «Тюменьэнерго» до рассмотрения арбитражным судом заявленных им требований по существу заявлены дополнительные основания.

Так, ОАО «Тюменьэнерго» ссылается на отсутствие у А.С. Хасанова на момент обращения с заявкой на технологическое присоединение документов, подтверждающих право собственности или иное законное основание на энергопринимающие устройства, либо объект капитального строительства, либо земельный участок, на котором осуществляется строительство объекта заявителя, поскольку согласно пункту 6.9 договора субаренды от 22.11.2007 № 5/Б-Ю его действие истекает 18.06.2009.

Решением от 05.07.2010 Арбитражного суда Тюменской области, оставленным без изменения постановлением от 26.10.2010 Восьмого арбитражного апелляционного суда, ОАО «Тюменьэнерго» отказано в удовлетворении заявленных требований.

В кассационной жалобе ОАО «Тюменьэнерго», ссылаясь на отсутствие юридической и фактической возможности исполнения

оспариваемых решения и предписания УФАС по Тюменской области, просит отменить указанные судебные акты и направить дело на новое рассмотрение.

УФАС по Тюменской области в предоставленном отзыве просит оставить без изменения принятое 05.07.2010 Арбитражным судом Тюменской области по делу решение и вынесенное 26.10.2010 Восьмым арбитражным апелляционным судом по результатам его пересмотра постановление, кассационную жалобу ОАО «Тюменьэнерго» - без удовлетворения.

А.С. Хасанов отзыв на кассационную жалобу ОАО «Тюменьэнерго» не предоставил.

УФАС по Тюменской области заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие их представителя.

В судебном заседании представитель ОАО «Тюменьэнерго» поддержал доводы, изложенные в кассационной жалобе.

Судебная коллегия кассационной инстанции в соответствии со статьями 274, 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, изучив материалы дела, проанализировав доводы ОАО «Тюменьэнерго», изложенные в кассационной жалобе, и возражения УФАС по Тюменской области на них, закреплённые в отзыве, заслушав представителя ОАО «Тюменьэнерго» в судебном заседании, проверив правильность применения арбитражными судами первой и апелляционной инстанций при принятии обжалуемых судебных актов норм материального и процессуального права, не находит оснований для их отмены по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, что ОАО «Тюменьэнерго» является сетевой организацией, то есть организацией, владеющей объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых она оказывает услуги по передаче электрической энергии и осуществляет в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

В Тюменское территориальное производственное отделение Тюменских распределительных сетей ОАО «Тюменьэнерго» обратился 04.08.2009 гражданин А.С. Хасанов с заявкой на технологическое присоединение своих энергопринимающих устройств с максимальной

мощностью до 15 кВт, расположенных во вновь построенном жилом доме в посёлке Березняки, ул. Армизонская, дом 22.

Письмом от 06.08.2009 № 18/1120 ОАО «Тюменьэнерго» сообщило гражданину А.С. Хасанову о том, что по всем вопросам электроснабжения жилого дома в посёлке Березняки следует обращаться в ГБУ ТО «Дирекция коммунально-хозяйственного строительства».

Отказ ОАО «Тюменьэнерго» от заключения договора на технологическое присоединение энергопринимающих устройств граждан А.С. Хасанов обжаловал в УФАС по Тюменской области.

По результатам рассмотрения жалобы УФАС по Тюменской области вынесено 07.12.2009 решение № 09/170, которым установлены нарушения ОАО «Тюменьэнерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившиеся в экономически или технологически необоснованном уклонении (отказе) от заключения договора технологического присоединения с А.С. Хасановым.

На основании указанного решения антимонопольный орган вынес предписание от 07.12.2009 № К09/170 о прекращении ОАО «Тюменьэнерго» нарушения антимонопольного законодательства, путем рассмотрения заявки А.С. Хасанова и совершения действий, направленных на заключение с ним договора технологического присоединения энергопринимающих устройств.

ОАО «Тюменьэнерго», ссылаясь на отсутствие технической возможности технологического присоединения энергопринимающих устройств дома А.С. Хасанова, обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными решения и предписания от 07.12.2009 № К 09/170.

ОАО «Тюменьэнерго» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации,

нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Согласно пункту 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, и носит однократный характер.

Из абзаца 2 пункта 3 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 21.04.2009 № 334, вступившего в силу 05.05.2009, далее – Правила технологического присоединения), 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, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Пункт 6 Правил технологического присоединения устанавливает обязательность заключения для сетевой организации договора об осуществление технологического присоединения.

Полно и всесторонне исследовав представленные сторонами доказательства, суды первой и апелляционной инстанций сделали обоснованный вывод о том, что уклонение ОАО «Тюменьэнерго», занимающего доминирующее положение на рынке услуг электроснабжения, от заключения договора о технологическом присоединении с гражданином А.С. Хасановым противоречит требованиям пунктов 3 и 6 Правил технологического присоединения.

Следовательно, УФАС по Тюменской области правомерно признало ОАО «Тюменьэнерго» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и вынесло предписание от 07.12.2009 № 09/169 о

прекращении ОАО «Тюменьэнерго» нарушения антимонопольного законодательства.

Нарушений арбитражными судами первой и апелляционной инстанций при принятии обжалуемых судебных актов норм материального и процессуального права не установлено.

Учитывая изложенное и руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287, 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 05.07.2010 Арбитражного суда Тюменской области и постановление от 26.10.2010 Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А70-2144/2010 оставить без изменения, кассационную жалобу открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Тюменьэнерго» - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

Л.В. Белова

Судьи

Н.А. Алексеева

В.И. Новоселов