



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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Тюмень

Дело № А70-2878/2011

Резолютивная часть постановления объявлена 02 февраля 2012 года

Постановление изготовлено в полном объеме 07 февраля 2012 года

Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа в составе:
председательствующего Ильина В.И.
судей Беловой Л.В.
Шабалковой Т.Я.,

рассмотрел в судебном заседании кассационную жалобу открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Тюменьэнерго» на решение от 01.06.2011 Арбитражного суда Тюменской области (судья Минеев О.А.) и постановление от 29.09.2011 Восьмого арбитражного апелляционного суда (судьи Лотов А.Н., Золотова Л.А., Сидоренко О.А.) по делу № А70-2878/2011 по заявлению открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Тюменьэнерго» (628406, Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, город Сургут, улица Университетская, дом 4, ИНН 8602060185, ОГРН 1028600587399) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (625048, город Тюмень, улица Холодильная, дом 58, ИНН 7202081799, ОГРН 1027200812308) об оспаривании постановления о привлечении к административной ответственности.

В заседании приняли участие представители: открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Тюменьэнерго» -

Григорченко О.В. (доверенность от 06.07.2011), Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области - Полухин Д.А. (доверенность от 10.01.2012).

Суд установил:

Открытое акционерное общество «Тюменьэнерго» (далее – ОАО «Тюменьэнерго») обратилось в Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа-Югры с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы России по Тюменской области (далее – Управление ФАС по Тюменской области) о признании незаконным и отмене постановления от 12.02.2010 № А10/15 о привлечении к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде штрафа в размере 38 141 066, 07 руб.

Решением от 01.06.2011 Арбитражного суда Тюменской области заявленные ОАО «Тюменьэнерго» требования удовлетворены частично, оспариваемое постановление от 12.02.2010 № А10/15 признано незаконным в части назначения административного штрафа, размер которого снижен судом до 21 189 481,05 руб.

Постановлением от 29.09.2011 Восьмого арбитражного апелляционного суда решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

В кассационной жалобе ОАО «Тюменьэнерго», ссылаясь на неправильное применение обеими судебными инстанциями норм материального и процессуального права, несоответствие выводов судов фактическим обстоятельствам, просит отменить указанные судебные акты и направить дело на новое рассмотрение в Арбитражный суд Тюменской области.

По мнению заявителя, при расчете размера штрафа Управлением ФАС по Тюменской области неверно определены географические границы товарного рынка, в действиях ОАО «Тюменьэнерго» отсутствует состав

вменяемого административного правонарушения, суды первой и апелляционной инстанций необоснованно не применили в рассматриваемых правоотношениях положения статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и не приняли во внимание, что ОАО «Тюменьэнерго» четырежды привлечено к административной ответственности за одно и то же правонарушение.

В дополнении к кассационной жалобе ОАО «Тюменьэнерго» указывает, что после совершения вменяемого ему правонарушения ответственность за него смягчена Федеральным законом от 06.12.2011 № 401-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», вступившем в силу 06.01.2012, поэтому просит обжалуемые судебные акты отменить, производство по делу об административном правонарушении прекратить или направить дело на новое рассмотрение в Арбитражный суд Тюменской области, осуществить поворот исполнения оспариваемого постановления Управления ФАС по Тюменской области.

В отзыве на кассационную жалобу Управление ФАС по Тюменской области, соглашаясь с выводами судов первой и апелляционной инстанций, просит оставить обжалуемые ОАО «Тюменьэнерго» судебные акты без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

По ходатайству ОАО «Тюменьэнерго» в судебном заседании объявлялся перерыв с 09 часов 30 минут 02.02.2012 до 15 часов 00 минут 07.02.2012.

После окончания перерыва представитель ОАО «Тюменьэнерго» Григорченко О.В. заявила ходатайство о приостановлении рассмотрения дела до принятия решения Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации по надзорной жалобе на судебные акты по делу № А70-3041/2011, в удовлетворении которого суд отказал и приступил к рассмотрению кассационной жалобы.

В судебном заседании представитель ОАО «Тюменьэнерго» Григорченко О.В. поддержала доводы кассационной жалобы, представитель Управления ФАС по Тюменской области Полухин Д.А. пояснил доводы, изложенные в отзыве, и указал, что постановление от 12.02.2010 № А10/15 ОАО «Тюменьэнерго» исполнено, штраф в сумме 21 189 481,05 руб. уплачен платежным поручением от 18.10.2011 № 15380.

Руководствуясь статьями 284, 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд кассационной инстанции проверил правильность применения судами первой и апелляционной инстанций норм материального и процессуального права, проанализировал доводы сторон и считает, что кассационная жалоба не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, по результатам проверки заявления гражданина Хасанова А.С. о необоснованном уклонении (отказе) ОАО «Тюменьэнерго» от заключения с ним договора технологического присоединения Управлением ФАС по Тюменской области принято решение от 07.12.2009 по делу № К09/170, которым названное акционерное общество признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ему выдано предписание от 07.12.2009 № К09/170 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем рассмотрения заявки Хасанова А.С. и совершения действий, направленных на заключение с ним договора технологического присоединения.

ОАО «Тюменьэнерго» обратилось в Арбитражный суд Тюменской области с заявлением о признании незаконными и отмене упомянутых решения и предписания.

Решением Арбитражного суда Тюменской области от 05.07.2010 по делу № А70-2144/2010, оставленным без изменения постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 26.10.2010 и постановлением Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского

округа от 25.01.2011, в удовлетворении заявленных ОАО «Тюменьэнерго» требований отказано.

Определением от 09.06.2011 № ВАС-6754/11 отказано в передаче дела № А70-2144/2010 в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра в порядке надзора решения Арбитражного суда Тюменской области от 05.07.2010, постановления Восьмого арбитражного апелляционного суда от 26.10.2010 и постановления Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 25.01.2011.

На основании протокола об административном правонарушении от 14.01.2010 № А10/15 уполномоченным должностным лицом Управления ФАС по Тюменской области вынесено постановление от 12.02.2011 № А10/15 о привлечении ОАО «Тюменьэнерго» к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде штрафа в размере 38 141 066,07 руб.

Не согласившись с выводами Управления ФАС по Тюменской области, ОАО «Тюменьэнерго» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным и отмене постановления от 12.02.2011 № А10/15.

Статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния.

Принимая решение об отмене постановления антимонопольного органа в части назначения ОАО «Тюменьэнерго» административного штрафа, суд первой инстанции признал возможным снизить сумму штрафа

до минимального размера, установленного санкцией статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Отказывая в удовлетворении остальной части заявленных ОАО «Тюменьэнерго» требований, суды первой и апелляционной инстанций исходили из того, что согласно части 2 статьи 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Вступившим в законную силу решением от 05.07.2010 Арбитражного суда Тюменской области по делу № А70-2144/2010 установлен факт нарушения ОАО «Тюменьэнерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послуживший основанием для привлечения данного юридического лица к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При рассмотрении дела в судах первой и апелляционной инстанций были всесторонне исследованы и получили объективную правовую оценку доводы заявителя о неверном определении Управлением ФАС по Тюменской области географических границ товарного рынка, об отсутствии в действиях ОАО «Тюменьэнерго» состав вменяемого административного правонарушения, о малозначительности совершенного им правонарушения и о повторном привлечении его к административной ответственности за одно и то же правонарушение.

Доводы ОАО «Тюменьэнерго» о возможности применения к рассматриваемым правоотношениям Федерального закона от 06.12.2011 № 401-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», вступившего в силу 06.01.2012, основаны на неправильном

истолковании части 2 статьи 54 Конституции Российской Федерации и части 2 статьи 1.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При таких обстоятельствах суд кассационной инстанции не находит оснований для отмены обжалуемых ОАО «Тюменьэнерго» судебных актов.

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 01.06.2011 Арбитражного суда Тюменской области и постановление от 29.09.2011 Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А70-2878/2011 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

В.И. Ильин

Судьи

Л.В. Белова

Т.Я. Шабалкова