

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ХАКАСИЯ****Именем Российской Федерации****РЕШЕНИЕ**

г. Абакан
03 апреля 2013 года

Дело № А74-6169/2012

Резолютивная часть решения объявлена 29 марта 2013 года.
Решение в полном объеме изготовлено 03 апреля 2013 года.

Арбитражный суд Республики Хакасия в составе судьи Т.Г. Коршуновой, при ведении протокола секретарём судебного заседания В.С. Макеевой, рассмотрел в открытом судебном заседании дело по заявлению открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» (ИНН 2460069527, ОГРН 1052460054327) в лице филиала «Хакасэнерго» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (ИНН 1901021801, ОГРН 1031900519443) о признании незаконными решения от 27 сентября 2012 года по делу № 41-А-12 и предписания от 27 сентября 2012 года № 41-А-12 при участии в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, открытого акционерного общества «Хакасэнергосбыт» (ИНН 1901067690, ОГРН 1051901067998).

В судебном заседании приняли участие представители:
открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» – Фирсова Е.В. на основании доверенности от 25 июня 2012 года, Карпов А.Н. на основании доверенности от 22 ноября 2012 года серии 19 АА № 0154787; Тещин П.И. на основании доверенности от 27 марта 2013 года;
представитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия – Андрюшкова И.А. на основании доверенности от 29 октября 2012 года № 04-4586;
открытого акционерного общества «Хакасэнергосбыт» - Андриянова Е.А. на основании доверенности от 09 января 2013 года № 08; Животягин Ю.Я. на основании доверенности от 26 марта 2013 года № 100.

Открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» в лице филиала «Хакасэнерго» (далее – ОАО «МРСК Сибири», общество) обратилось в Арбитражный суд Республики Хакасия с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России по РХ, управление) о признании незаконными решения от 27 сентября 2012 года по делу № 41-А-12 и предписания от 27 сентября 2012 года № 41-А-12.

Определением от 14 января 2013 года арбитражный суд в порядке статьи 51 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации привлёк к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, открытое акционерное общество «Хакасэнергосбыт» (далее – ОАО «Хакасэнергосбыт»).

Определением арбитражного суда от 18 марта 2013 года судебное разбирательство по делу № А74-6169/2012 отложено на 29 марта 2013 года.

В судебном заседании представители ОАО «МРСК Сибири» поддержали заявленные требования о признании незаконными решения от 27 сентября 2012 года по делу № 41-А-12 и предписания от 27 сентября 2012 года № 41-А-12.

Представитель антимонопольного органа возражала против требований заявителя, на основании обстоятельств и доводов, изложенных в отзыве, и доказательств, представленных в материалы дела.

Представить третьего лица полагает, что решение и предписание Хакасского УФАС России являются законными и обоснованными на основании доводов, изложенных в отзыве.

Из доказательств, представленных в материалы дела, пояснений представителей лиц, участвующих в деле, арбитражный суд установил следующее.

Открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» зарегистрировано Инспекцией Федеральной налоговой службы по Железнодорожному району г. Красноярск в качестве юридического лица 04 июля 2005 года в Едином государственном реестре юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1052460054327. Общество имеет несколько филиалов, в том числе в г. Абакане.

На основании решения внеочередного Общего собрания акционеров общества от 25 декабря 2007 года ОАО «МРСК Сибири» реорганизовано путём присоединения к нему, в том числе открытого акционерного общества «Хакасэнерго».

26 января 2012 года в Хакасское УФАС России поступило заявление ОАО «Хакасэнергосбыт» об экономически и технологически необоснованном сокращении ОАО «МРСК Сибири» производства товара, прямо не предусмотренном нормативно-правовыми актами, а именно, о снижении уровня напряжения на границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «МРСК Сибири» с потребителями ОАО «Хакасэнергосбыт», проживающими в г. Черногорске и с. Шира.

Из документов, приложенных к заявлению следует, что филиал ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» не обеспечивает значение показателей качества электроэнергии согласно ГОСТу 13109-97 на границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «МРСК Сибири» с потребителями ОАО «Хакасэнергосбыт», проживающими:

- в г. Черногорске по улицам: Социалистической, Интернациональной, Майской, Черногорской, Рабочей;

- в с. Шира по улицам: Кошевого, Линейной, 40 лет Победы, Мелиораторов, Октябрьской, Гоголя.

В соответствии с «ГОСТ 13109-97. Электрическая энергия. Совместимость технических средств электромагнитная. Нормы качества электрической энергии в системах электроснабжения общего назначения» номинальное напряжение сети должно составлять 220 киловольт.

На основании данного заявления приказом Хакасского УФАС России от 26 апреля 2012 года № 99 возбуждено дело № 41-А-12 в отношении ОАО «МРСК Сибири» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения дела № 41-А-12 управлением 27 сентября 2012 года принято решение, согласно которому:

- ОАО «МРСК Сибири» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части действия (бездействия) филиала ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго», выразившееся в: необеспечении ОАО «МРСК Сибири» передачи электроэнергии надлежащего качества гражданам, проживающим в г. Черногорске (улицы Социалистическая, Интернациональная, Майская, Черногорская, Рабочая) и с. Шира (улицы Кошевого, Линейная, 40 лет Победы, Мелиораторов, Октябрьская, Гоголя), а также в уклонении от совместных с гарантирующим поставщиком (ОАО «Хакасэнергосбыт») проверок параметров качества передачи электрической энергии при поступлении информации от ОАО «Хакасэнергосбыт» о заявлениях потребителей, подключенных к сетям ОАО «МРСК Сибири» непосредственно

либо опосредованно и указанных в Приложении № 2 к договору № 188/01 от 01 января 2008 года, поступающих в адрес гарантирующего поставщика с жалобами на передачу электроэнергии ненадлежащего качества, злоупотреблением доминирующим положением (пункт 1);

- решено выдать ОАО «МРСК Сибири» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении следующих действий:

- в срок до 31 мая 2013 года обеспечить выполнение мероприятий по обеспечению передачи электроэнергии надлежащего качества для потребителей г. Черногорска (улицы Социалистическая, Интернациональная, Майская, Черногорская, Рабочая) и с. Шира (улицы Кошевого, Линейная, 40 лет Победы, Мелиораторов, Октябрьская, Гоголя), передача электроэнергии к которым включена в объём передачи по сетям ОАО «МРСК Сибири» и оплачивается ОАО «Хакасэнергосбыт» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности ОАО «МРСК Сибири»;

- при поступлении информации от ОАО «Хакасэнергосбыт» о заявлениях потребителей, подключенных к сетям ОАО «МРСК Сибири» непосредственно либо опосредованно и указанных в Приложении № 2 к договору № 188/01 от 01 января 2008 года, поступающих в адрес гарантирующего поставщика, проводить совместные проверки с гарантирующим поставщиком (ОАО «Хакасэнергосбыт») параметров качества передачи электрической энергии в порядке, установленном протоколом совещания в Управлении по технологическому и экологическому надзору Ростехнадзора по Республике Хакасия от 24 ноября 2008 года и действующим договором и совместно устранять выявленные нарушения (пункт 2).

На основании решения от 27 сентября 2012 года Хакасским УФАС России обществу выдано предписание от 27 сентября 2012 года № 41-А-12.

Не согласившись с решением и предписанием от 27 сентября 2012 года по делу № 41-А-12, ОАО «МРСК Сибири» обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, исследовав доказательства, представленные в материалы дела, арбитражный суд пришёл к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 2 и части первой статьи 4 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном настоящим Кодексом.

В соответствии с частью 2 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

Таким образом, для признания оспариваемого ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными необходимо наличие двух обязательных условий:

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту;

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных

лиц нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Частью 5 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлено, что 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).

В соответствии со статьёй 123 Конституции Российской Федерации, статьями 8, 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равенства сторон.

В силу пунктов 3, 4 части 1 статьи 199 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в заявлении о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными должны быть указаны (в том числе) права и законные интересы, которые, по мнению заявителя, нарушаются оспариваемым актом, решением и действиями (бездействием); законы и иные нормативные правовые акты, которым, по мнению заявителя, не соответствует оспариваемый акт, решение и действия (бездействие).

Статьёй 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации предусмотрено, что каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

Таким образом, нарушение прав и законных интересов должен доказывать заявитель.

При проверке полномочий управления по принятию оспариваемых актов арбитражный суд установил, что в соответствии с Положением о Федеральной антимонопольной службе, утверждённым Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 года № 331, Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов, контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа).

Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы во взаимодействии с другими федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями.

В соответствии со статьёй 22 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган:

- обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами;

- выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Согласно статье 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства; выдаёт в случаях, указанных в данном Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания.

Таким образом, принимая оспариваемое решение по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и выдавая на его основании предписание, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия действовало в рамках предоставленных ему полномочий.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите 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.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенным в пункте 4 постановления от 30 июня 2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведённый в названной части перечень не является исчерпывающим.

В силу статьи 3, пункта 1 статьи 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях», статьи 5 Закона о защите конкуренции ОАО «МРСК Сибири» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах электрических сетей, принадлежащих ОАО «МРСК Сибири». Данное обстоятельство заявителем не отрицается и не оспаривается.

В соответствии со статьёй 1 Федерального закона от 26 марта 2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) настоящий Закон устанавливает основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, определяет полномочия органов государственной власти на регулирование этих отношений, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики (в том числе производства в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии) и потребителей электрической и тепловой энергии.

Согласно статье 3 Закона об электроэнергетике под гарантирующим поставщиком понимается коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию; субъекты электроэнергетики - лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики, в том числе производство электрической, тепловой энергии и мощности, приобретение и продажу электрической энергии и мощности, энергоснабжение потребителей, оказание услуг по передаче электрической энергии, оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, сбыт электрической энергии (мощности), организацию купли-продажи электрической энергии и мощности.

Объекты электросетевого хозяйства - линии электропередачи, трансформаторные и иные подстанции, распределительные пункты и иное предназначенное для обеспечения электрических связей и осуществления передачи электрической энергии оборудование.

Таким образом, в соответствии с вышеназванными определениям в экономических отношениях в сфере электроэнергетики ОАО «МРСК Сибири» выступает в качестве сетевой организации, ОАО «Хакасэнергосбыт» - гарантирующим поставщиком.

Согласно части 1 статьи 6 Закона об электроэнергетике одним из общих принципов организации экономических отношений и основой государственной политики в сфере электроэнергетики является обеспечение бесперебойного и надёжного функционирования электроэнергетики в целях удовлетворения спроса на электрическую энергию потребителей, обеспечивающих надлежащее исполнение своих обязательств перед субъектами электроэнергетики.

В силу части 1 статьи 38 Закона 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 надёжность обеспечения их электрической энергией и её качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

В спорный период отношения в сфере функционирования розничных рынков электроэнергии регулировались Основными положениями функционирования розничных рынков электроэнергии, утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации от 31 августа 2006 года № 530 (далее – Основные положения № 530).

Согласно пункту 112 Основных положений № 530 качество электрической энергии обеспечивается совместными действиями субъектов электроэнергетики, обеспечивающих снабжение электрической энергией потребителей, в том числе, гарантирующих поставщиков, энергосбытовых организаций, энергоснабжающих организаций, сетевых организаций, системного оператора и иных субъектов оперативно-диспетчерского управления, а также производителей (поставщиков) электрической энергии во исполнение своих обязательств по договорам на оптовом и розничных рынках электрической энергии. Указанные субъекты отвечают перед потребителями за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по соответствующим договорам, в том числе за надёжность снабжения их электрической энергией и её качество в соответствии с техническими регламентами и иными обязательными требованиями.

Аналогичное положение содержится в пункте 7 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 04 мая 2012 года № 442 (далее – Основные положения № 442).

Таким образом, обязанность по обеспечению поставки электроэнергией надлежащего качества лежит как на сетевой организации, так и на гарантирующем поставщике.

Согласно пункту 15 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 года № 861 (далее – Правила недискриминационного доступа) (в редакции, действовавшей в спорный период), при исполнении договора возмездного оказания услуг по передаче электрической энергии сетевая организация обязана, в том числе, обеспечить передачу электрической энергии в точке присоединения энергопринимающих устройств потребителя услуг (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор) к электрической сети, качество и параметры которой должны соответствовать техническим регламентам с соблюдением величин аварийной и технологической брони.

В силу пункта 1 статьи 542 Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции, действовавшей в спорный период) качество подаваемой энергии должно соответствовать

требованиям, установленным государственными стандартами и иными обязательными правилами или предусмотренным договором энергоснабжения.

Ввиду особенностей электрической энергии как продукции влиять на показатели качества электроэнергии в электрических сетях могут только сетевые организации, осуществляющие эксплуатацию электрических сетей, действиями собственного персонала и состоянием распределительных сетей.

Как следует из материалов дела, между ОАО «Хакасэнергосбыт» (Заказчик) и ОАО «Хакасэнерго» (Исполнитель, после реорганизации права и обязанности по настоящему договору перешли ОАО «МРСК Сибири») заключен договор от 01 января 2008 года № 188/01 оказания услуг по передаче электроэнергии и мощности (далее – Договор 188/01). Соглашением от 29 октября 2010 года сторонами в Договор 188/01 внесены изменения и дополнения.

Предметом Договора 188/01 в редакции соглашения от 29 октября 2010 года является оказание Исполнителем услуг Заказчику по передаче электрической энергии путём осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих Исполнителю и сетям смежных ТСО на праве собственности или (и) ином установленном федеральным законом основании, и оплата Заказчиком услуг Исполнителя в порядке, установленном настоящим договором.

Пунктами 3.3 и 3.5 Договора 188/01 установлены обязанности Исполнителя, согласно которым Исполнитель обязуется обеспечивать значения показателей качества электроэнергии согласно ГОСТу 13109-97 на границе балансовой принадлежности потребителя с электрическими сетями Исполнителя, ТСО и бесхозными сетями; направлять Заказчику в течение 7 (семи) рабочих дней с момента получения жалоб и заявлений от потребителей мотивированные ответы по вопросам качества передачи электрической энергии и мощности.

Обязанностям Исполнителя корреспондирует обязанность Заказчика по направлению Исполнителю в 5-тидневный срок копии претензий, поступивших от потребителей Заказчика, а также запросов государственных и иных уполномоченных органов, касающихся вопросов надёжности и качества энергоснабжения потребителей, для их совместного рассмотрения (пункт 5.3 Договора 188/01).

В пункте 9.2.2 Договора 188/01 установлены пределы ответственности Исполнителя за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий настоящего договора, в том числе за отклонение показателей качества в точке поставки у потребителей электроэнергии сверх величин, установленных обязательными требованиями, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В Приложении № 2 к Договору 188/01 закреплён Перечень точек учёта граждан потребителей для формирования полезного отпуска с ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго», проживающих, в частности, в г. Черногорске по улицам: Социалистической, Интернациональной, Майской, Черногорской, Рабочей, и в с. Шира по улицам: Кошевого, Линейной, 40 лет Победы, Мелиораторов, Октябрьской, Гоголя.

Таким образом, общество несёт ответственность за отклонение показателей качества электроэнергии в точке поставки у потребителей, проживающих по указанным адресам. При этом, ОАО «Хакасэнергосбыт», как гарантирующий поставщик, не владеющий объектами электросетевого хозяйства, может лишь опосредованно влиять на обеспечение качественного электроснабжения в рамках гражданско-правового договора оказания услуг по передаче электрической энергии, заключённого с сетевой организацией.

Из имеющихся в материалах дела доказательств, суд установил, что потребители, проживающие по указанным адресам, неоднократно обращались в ОАО «Хакасэнергосбыт» с претензиями на низкое качество электроэнергии. Претензии гарантирующим поставщиком направлялись в филиал ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» с целью проведения

обследования электрической сети и выявления причин некачественной подачи электроэнергии совместно с представителем ОАО «МРСК Сибири».

Порядок взаимодействия между ОАО «Хакасэнергосбыт» и ОАО «МРСК Сибири» при поступлении обращений граждан на несоответствие качества поставляемой электроэнергии, помимо Договора 188/01, также установлен протоколом совещания в Управлении по техническому и экологическому надзору Ростехнадзора по Республике Хакасия от 24 ноября 2008 года.

Согласно названному порядку сетевая организация направляет своего представителя в комиссию расследования причин обращения.

Вместе с тем из представленных в материалы дела актов обследования объектов электросетевого хозяйства и измерения уровня напряжения представители ОАО «МРСК Сибири» в работе комиссии либо не принимают участие, либо отказываются от подписания названного акта.

Доказательств того, что сетевая организация самостоятельно осуществляет контроль качества электроэнергии на основании поступивших обращений и претензий в материалы дела не представлено.

В вышеназванных актах, составленных по результатам обследования и измерений напряжения на основании жалоб потребителей, комиссией сделаны заключения о том, что на момент измерения уровень напряжения на вводе в электроустановки потребителей не соответствуют нормативным значениям ГОСТ 13109-97, а также указаны причины низкого качества напряжения, в числе которых низкое техническое состояние воздушных электрических линий.

Несоответствие качества электроэнергии ГОСТу 13109-97 и нарушение правил эксплуатации электрических сетей также отражено в актах проверки Енисейского управления Ростехнадзора Ширинакского РЭС филиала ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» от 29 ноября 2011 года № 18-40-950 и от 26 декабря 2011 года № 18-40-1063.

Стандарт ГОСТ 13109-97 устанавливает показатели и нормы качества электрической энергии в электрических сетях систем электроснабжения общего назначения переменного трехфазного и однофазного тока частотой 50 Гц в точках, к которым присоединяются электрические сети, находящиеся в собственности различных потребителей электрической энергии, или приёмники электрической энергии (точки общего присоединения).

Нормы, установленные настоящим стандартом, являются обязательными во всех режимах работы систем электроснабжения общего назначения, под которыми понимают совокупность электроустановок и электрических устройств энергоснабжающей организации, предназначенных для обеспечения электрической энергией различных потребителей (приёмников электрической энергии).

Пунктом 65 Основных положений № 530 предусмотрено, что качество электрической энергии, поставляемой по договору энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии), должно соответствовать требованиям технических регламентов и иным обязательным требованиям.

Согласно подпункту «а» пункта 40 Правил недискриминационного доступа сетевые организации обязаны обеспечивать работоспособное состояние и соблюдение обязательных требований к эксплуатации принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании устройств релейной защиты, противоаварийной и режимной автоматики, приборов учёта электрической энергии и мощности, а также иных устройств, необходимых для поддержания требуемых параметров надёжности и качества электрической энергии.

Учитывая изложенное, антимонопольный орган правомерно пришёл к выводу о том, что необходимые мероприятия, направленные на поддержание качества электроэнергии должны проводиться именно на объектах электросетевого оборудования, которые находятся в сфере сетевой организации – ОАО «МРСК Сибири».

Поскольку нормативно-правовыми актами на общество как на сетевую организацию возложена обязанность передавать потребителям электроэнергию надлежащего качества; факт подключения потребителей, проживающих по указанным адресам, к сетям общества, а также передача электроэнергии ненадлежащего качества подтверждается материалами дела и обществом не опровергнуто какими-либо доказательствами, то антимонопольный орган пришёл к обоснованному выводу о злоупотреблении обществом доминирующим положением в нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Арбитражный суд на основании исследования и оценки имеющихся в материалах дела доказательств и пояснений лиц, участвующих в деле, отклоняет доводы заявителя как необоснованные ввиду следующего.

Основные положения по организации и проведению контроля качества электрической энергии в соответствии с требованиями ГОСТ 13109-97 в системах электроснабжения общего назначения однофазного и трехфазного переменного тока частотой 50 Гц и правила оценки соответствия установленным нормам показателей качества электрической энергии установлены ГОСТом Р 53333-2008 «Электрическая энергия. Совместимость технических средств электромагнитная контроль качества электрической энергии в системах электроснабжения общего назначения».

Указанный стандарт предназначен для применения при организации и проведении, в том числе периодического контроля качества электрической энергии и контроля качества электрической энергии при рассмотрении претензий к качеству электрической энергии, под которым понимается контроль, осуществляемый при рассмотрении претензий сетевой организации к потребителю электрической энергии или потребителю к сетевой организации при ухудшении качества электроэнергии, с целью проверки соответствия качества электрической энергии установленным требованиям для данных пунктов электрической сети и выявления стороны, виновной в ухудшении качества электрической энергии.

Контроль – это процесс, осуществляющийся на основе наблюдения и проверки функционирования и фактического состояния управляемой системы с целью обеспечения оптимального функционирования последней (измерение достигнутых результатов и соотнесения их с ожидаемыми результатами (установленными требованиями)).

Одной из целей контроля является установление и последующее устранение причин нарушения в функционировании управляемой системы.

При проведении контроля качества электрической энергии в силу требований ГОСТа 13109-97 и ГОСТа 53333-2008 минимальный интервал времени измерений составляет 24 часа. Соответствующие измерения фиксируются в протоколе.

Вместе с тем по смыслу указанных выше нормативно-правовых актов, государственных стандартов, Договора 188/01 и протокола совещания от 24 ноября 2008 года комиссией, включающей в себя представителей сетевой организации и гарантирующего поставщика, с участием потребителя, заявившего претензию, проводится обследование и измерение (а не контроль) с целью установления факта отклонения показателей качества электроэнергии, изложенного в претензии потребителя, и возможные причины ухудшения качества.

При этом из вышеназванных норм не следует, что электротехническая лаборатория у сетевой организации должна быть аккредитована в установленном порядке.

Арбитражный суд согласился с доводами ОАО «Хакасэнергосбыт», что требование заявителя о привлечении контролирующего органа, а также аккредитованной организации, имеющей разрешение на проведение испытаний по качеству электрической энергии, свидетельствует о злоупотреблении ОАО «МРСК Сибири» доминирующим положением, нежелании проводить обследование и измерение с целью установления факта отклонения показателей качества электроэнергии.

При наличии претензии потребителя на низкое качество электрической энергии, актов комиссии, отражающих данный факт, соответствующей электротехнической лаборатории, в силу указаний ГОСТа 53333-2008 сетевая организация должна была самостоятельно либо

совместно с гарантирующим поставщиком провести контроль качества передаваемой электроэнергии в соответствии с названным ГОСТом. Однако в материалы дела при наличии большого количества жалоб, представлено только 3 протокола претензионных испытаний электрической энергии по показателям качества, установленным ГОСТ 13109-97, ГОСТ 5333-20008: № 313 от 07.11.2011, № 320 от 23.11.2011, № 322 от 23.11.2011.

Представители заявителя в судебном заседании указывали на то, что данные протоколы подтверждают соответствие ГОСТу уровня напряжения в сети.

Данные доводы опровергнуты ОАО «Хакасэнергосбыт» в дополнениях к отзыву на исковое заявление № 2686 от 28 марта 2013. Представители третьего лица со ссылками на положения ГОСТа пояснили, что для вывода о соответствии качества электрической энергии требованиям ГОСТа 13109-97, необходимо, чтобы одновременно два вида норм качества электрической энергии – нормально и предельно допустимые, находились в установленных пределах. Представленные заявителем протоколы, в которых установлен факт соответствия качества электрической энергии лишь в части предельно допустимых значений, не является надлежащим подтверждением соответствия качества электрической энергии требованиям ГОСТа.

Арбитражный суд согласился с позицией ОАО «Хакасэнергосбыт». Таким образом, испытания проведённые в установленном порядке ОАО «МРСК Сибири» также подтвердили доводы о ненадлежащем качестве электрической энергии.

В акте проверки Енисейского управления Ростехнадзора по Республике Хакасия от 29 ноября 2011 года № 18-40-950 лицом, проводившим проверку, приняты во внимание акты комиссий с привлечением электротехнических лабораторий ОАО «Хакасэнергосбыт» и филиала ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» от 09 сентября 2011 года и 18 октября 2011 года, составленные по результатам обследования и измерений уровня напряжения на вводе в электроустановках граждан-потребителей, проживающих в с. Шира улицы Линейная, 33, и Кошевого, 15.

В обоих случаях зафиксировано несоответствие уровня напряжения на вводе в электроустановки указанных жилых домов нормативным значениям ГОСТ 13109-97. Замеры производились в присутствии представителей ОАО «МРСК Сибири». Следовательно, измерение уровня напряжения в пунктах вывода приёмников электрической энергии (розеточные сети) потребителя представитель сетевой организации посчитал допустимым. При этом акт от 09 сентября 2011 года подписан представителем сетевой организации, от подписания акта от 18 октября 2011 года представитель ОАО «МРСК Сибири» отказался.

Как следует из актов Енисейского управления Ростехнадзора по Республике Хакасия от 29 ноября 2011 года и 26 декабря 2011 года, обе проверки проведены органом государственного контроля (надзора) по выполнению Ширинским РЭС филиала ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» мероприятий для улучшения показателей качества электрической энергии у граждан-потребителей, проживающих в с. Шира по улицам, Линейной, Кошевого, 40 лет Победы, Гоголя, Мелиораторов, Октябрьской.

Акты подписаны начальником Ширинского РЭС и получены директором филиала.

На основании актов органом государственного контроля (надзора) филиалу ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» выданы предписания об устранении выявленных нарушений от 29 ноября 2011 года № 18-40-950 и от 26 декабря 2011 года № 18-40-1063. Предписания получены директором филиала, о чём свидетельствую его подписи в указанных предписаниях.

Пунктом 4 статьи 21 Федерального закона от 26 декабря 2008 года № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» предусмотрено право, в том числе юридических лиц, обжаловать действия (бездействие) должностных лиц органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, повлекшие за собой нарушение прав юридического лица, индивидуального предпринимателя при проведении

проверки, в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Акты и предписания Енисейского управления Ростехнадзора по Республике Хакасия в установленном порядке обществом не оспорены.

Таким образом, в материалах дела имеется совокупность доказательств, подтверждающих факт низкого напряжения передаваемой потребителям по указанным адресам электрической энергии.

Наличие в материалах антимонопольного дела документов, подтверждающих, по мнению заявителя, проведение им мероприятий по улучшению уровня напряжения электрической энергии на границе балансовой принадлежности электрических сетей филиала ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» с потребителями ОАО «Хакасэнергосбыт», правомерно не учтены Хакасским УФАС России при рассмотрении дела № 41-А-12.

Согласно данным документам и пояснениям третьего лица и антимонопольного органа предпринятые обществом мероприятия не затронули объекты электросетевого хозяйства, обеспечивающие передачу электроэнергии потребителям, проживающим по вышеуказанным адресам, либо явились недостаточными ввиду поступления в августе 2012 года новых обращений потребителей о несоответствии качества поставляемой энергии требованиям ГОСТа 13109-97.

Арбитражный суд также принимает во внимание ответное письмо филиала ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» от 14 марта 2012 года № 1.7/28/698 на запрос ОАО «Хакасэнергосбыт» о том, что из инвестиционной программы филиала на 2012 год полностью исключены проекты реконструкции электрических сетей 0,4 кВ с. Шира и г. Черногорска. Доказательств обратного заявителем суду не представлено.

При указанных обстоятельствах арбитражный суд полагает обоснованным вывод Хакасского УФАС России о том, что действия ОАО «МРСК Сибири», выразившиеся в необеспечении качества передаваемой электроэнергии, нарушают интересы как гарантирующего поставщика – ОАО «Хакасэнергосбыт», так и интересы граждан, проживающих в г. Черногорске (улицы: Социалистическая, Интернациональная, Майская, Черногорска, Рабочая) и с. Шира (улицы: Кашевого, Линейная, 40 лет Победы, Мелиораторов, Октябрьская, Гоголя), и, соответственно, образуют состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Арбитражный суд также соглашается с выводом Хакасского УФАС России о том, что злоупотребление ОАО «МРСК Сибири» доминирующим положением выражается также в уклонении общества от проведения совместных с гарантирующим поставщиком (ОАО «Хакасэнергосбыт») проверок параметров качества передачи электрической энергии при поступлении информации от ОАО «Хакасэнергосбыт» о заявлениях потребителей, подключенных к сетям ОАО «МРСК Сибири» непосредственно или опосредованно, поступающих в адрес гарантирующего поставщика с жалобами на передачу электроэнергии ненадлежащего качества.

В силу пункта 112 Основных положений № 530, а также пункта 7 Основных положений № 442, качество электрической энергии обеспечивается совместными действиями субъектов электроэнергетики, обеспечивающих снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующих поставщиков и сетевых организаций.

Договором 188/01 закреплено проведение совместных проверок с оформлением двухстороннего акта (пункты 4.4, 5.3). Проведение совместных проверок также закреплено в протоколе совещания от 24 ноября 2008 года.

В соответствии с положениями статей 309, 420 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Таким образом, обязанность по проведению совместных с гарантирующим поставщиком мероприятий с целью обеспечения потребителей качественной электрической энергией возложена на сетевую организацию не только действующим законодательством, но и гражданско-правовыми соглашениями.

Частью 1 статьи 38 Закона 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 качество электрической энергии.

Поскольку гарантирующий поставщик может только опосредованно влиять на передачу потребителю качественной электрической энергии, уклонение ОАО «МРСК Сибири» нарушает интересы ОАО «Хакасэнергосбыт». При этом материалами дела подтверждается принятие ОАО «Хакасэнергосбыт» мер по обеспечению качественного электроснабжения потребителей путём проведения совместных мероприятий с заявителем.

При указанных обстоятельствах, арбитражный суд полагает отказать в удовлетворении заявления ОАО «МРСК Сибири» о признании незаконным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия от 27 сентября 2012 года по делу № 41-А-12.

ОАО «МРСК Сибири» также оспаривает предписание Хакасского УФАС России от 27 сентября 2012 года № 41-А-12.

В силу частей 2 и 4 статьи 41 Закона о защите конкуренции по окончании рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия на своём заседании принимает решение. На основании решения комиссия выдаёт предписание. Предписание оформляется в виде отдельного документа для каждого лица, которому надлежит осуществить определённые решением действия в установленный предписанием срок, подписывается председателем комиссии и членами комиссии, присутствующими на заседании комиссии.

Согласно части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний.

В силу пункта 3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утверждённого приказом Федеральной антимонопольной службы от 25 декабря 2007 года № 447 (действующего на момент вынесения спорного предписания), в предписании указывается описание действий, определённых решением, которые ответчик должен осуществить.

Антимонопольным органом обществу предписано прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путём совершения следующих действий:

- в срок до 31 мая 2013 года обеспечить выполнение мероприятий по обеспечению передачи электроэнергии надлежащего качества для потребителей г. Черногорска (ул. Социалистическая, ул. Интернациональная, ул. Майская, ул. Черногорская, ул. Рабочая) и с. Шира (ул. Кошевого, ул. Линейная, ул. 40 лет Победы, ул. Мелиораторов, ул. Октябрьская, ул. Гоголя), передача электроэнергии к которым включена в объём передачи по сетям ОАО «МРСК Сибири» и оплачивается ОАО «Хакасэнергосбыт» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности ОАО «МРСК Сибири»;

- при поступлении информации от ОАО «Хакасэнергосбыт» о заявлениях потребителей, подключённых к сетям ОАО «МРСК Сибири» непосредственно либо опосредованно и указанных в Приложении № 2 к договору № 188/01 от 01 января 2008 года, поступающих в адрес гарантирующего поставщика, проводить совместные проверки с гарантирующим поставщиком (ОАО «Хакасэнергосбыт») параметров качества передачи электрической энергии в порядке, установленном протоколом совещания в Управлении по

технологическому и экологическому надзору Ростехнадзора по Республике Хакасия от 24 ноября 2008 года и действующим договором и совместно устранять выявленные нарушения

Содержащиеся в предписании от 27 сентября 2012 года № 41-А-12 требования направлены на устранение допущенного нарушения антимонопольного законодательства, являются правомерными с учётом установленных управлением обстоятельств нарушения обществом запрета на злоупотребление доминирующим положением и отвечают принципу исполнимости.

Арбитражный суд отмечает, что ОАО «МРСК Сибири» уже выдавались предписания по совершению обществом действий, направленных на обеспечение качества передачи электроэнергии надлежащего качества потребителям, проживающим в с. Шира (улицы Кошевого, Линейная, 40 лет Победы, Мелиораторов, Октябрьская, Гоголя), доказательств исполнения которых ни антимонопольному органу, ни суду не представлены.

Совершение заявителем действий по проведению совместных проверок с гарантирующим поставщиком - ОАО «Хакасэнергосбыт» параметров качества передачи электрической энергии при поступлении информации от ОАО «Хакасэнергосбыт» о заявлениях потребителей, подключенных к сетям ОАО «МРСК Сибири» непосредственно либо опосредованно и указанных в Приложении № 2 к договору № 188/01 от 01 января 2008 года, поступающих в адрес гарантирующего поставщика, является выполнением сетевой организацией взятых на себя в соответствии с гражданско-правовым договором обязательств и соблюдением действующего законодательства в сфере электроэнергетики.

Учитывая изложенное, арбитражный суд приходит к выводу о законности и обоснованности предписания Хакасского УФАС России от 27 сентября 2012 года № 41-А-12.

В соответствии с положениями статьи 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации государственная пошлина, уплаченная обществом по платёжному поручению от 26 декабря 2012 года № 11291 в сумме 2.000 рублей, относится на заявителя.

Руководствуясь статьями 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

Отказать в удовлетворении требований открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» в лице филиала «Хакасэнерго» о признании незаконными решения и предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия от 27 сентября 2012 года по делу № 41-А-12.

Настоящее решение может быть обжаловано в Третий арбитражный апелляционный суд, г. Красноярск, путём подачи апелляционной жалобы в течение месячного срока со дня принятия решения. Апелляционная жалоба подаётся через Арбитражный суд Республики Хакасия.

Судья Арбитражного суда
Республики Хакасия

Т.Г. Коршунова