



ТРЕТИЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

«22» мая 2013 года

Дело № А33-19494/2012

г. Красноярск

Резолютивная часть постановления объявлена «15» мая 2013 года.
Полный текст постановления изготовлен «22» мая 2013 года.

Третий арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего Колесниковой Г.А.,

судей: Борисова Г.Н., Морозовой Н.А.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Казенновой Е.С.

при участии:

от заявителя (открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири»): Обидина А.О., представителя по доверенности от 20.12.2012 № 146Н/163 (до и после перерыва),

от ответчика (Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю): Шмыгина С.И., представителя по доверенности от 09.01.2013 № 4 (до и после перерыва), Барановой А.В., представителя по доверенности от 09.01.2013 № 5 (до перерыва),

рассмотрев в судебном заседании апелляционные жалобы открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» и Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю на решение Арбитражного суда Красноярского края от «15» марта 2013 года по делу № А33-19494/2012, принятое судьей Болуж Е.В.,

установил:

открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» (далее – ОАО «МРСК Сибири», общество, заявитель) обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (далее – антимонопольный орган, ответчик) о признании недействительными решения от 19.11.2012 по делу № 412-10-12 и предписаний № 412-10-12(1) от 19.11.2012, №412-10-12(2) от 19.11.2012, №412-10-12(3) от 19.11.2012.

Решением Арбитражного суда Красноярского края от 15 марта 2013 года заявление открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» удовлетворено частично, признано недействительным предписание Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 19.11.2012 № 412-10-12 (2) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства. Суд обязал Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю устранить допущенные нарушения прав и законных интересов открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири». В удовлетворении остальной части требований отказано.

В порядке распределения судебных расходов суд взыскал с Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю в пользу открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» 2000 рублей государственной пошлины.

Антимонопольный орган обратился с апелляционной жалобой, в которой с решением суда первой инстанции от 15.03.2013 в части признания недействительным предписания от 19.11.2012 № 412-10-12 (2) не согласен, считает, что антимонопольный орган правомерно определил доход общества, полученный от собственников жилых (нежилых) помещений в период с 12.06.2012 по 16.08.2012 на территории Красноярского края за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии, на основании представленной обществом в антимонопольный орган информации с приложением подтверждающих документов (реестра актов по проверкам, платежных документов, калькуляции по опломбировке).

Общество представило отзыв на апелляционную жалобу антимонопольного органа, в котором просит решение суда первой инстанции в обжалуемой части оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения. Общество указывает на то, что антимонопольный орган самостоятельно произвел расчет дохода без исследования первичных документов, без учета представленной калькуляции; антимонопольным органом не представлено достаточных доказательств, позволяющих достоверно установить размер полученного обществом дохода от собственников жилых (нежилых) помещений за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии.

Общество обратилось с апелляционной жалобой, в которой с решением суда первой инстанции от 15.03.2013 в части отказа в удовлетворении заявленных требований не согласно, поскольку общество не взимает плату за ввод прибора учета в эксплуатацию, плата взимается обществом за проверку схемы подключения, где производится проверка соответствия приборов учета нормативным требованиям и осуществляется установка пломбы на месте присоединения прибора учета к сети; плата за установку пломбы не взимается; взимание платы за проверку схемы подключения счетчиков электроэнергии не противоречит действующему законодательству. Общество также указывает на то, что не занимает доминирующего положения на рынке услуг дополнительной (нерегулируемой) деятельности по проверке схемы подключения счетчиков электроэнергии.

Антимонопольный орган представил отзыв на апелляционную жалобу антимонопольного органа, в котором просит решение суда первой инстанции в обжалуемой части оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Апелляционные жалобы рассмотрены в порядке, установленном главой 34 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

При рассмотрении настоящего дела судом апелляционной инстанции установлены следующие обстоятельства.

В антимонопольный орган поступило обращение прокуратуры Саянского района Красноярского края (исх.№7-15/1-2012 от 13.07.2012; вх.№11776 от 19.07.2012) на действия ОАО «МРСК Сибири», выразившиеся в необоснованном взимании с граждан денежных средств за опломбировку приборов учета электрической энергии.

В целях рассмотрения указанного обращения антимонопольным органом у общества запрошена информация об общей сумме, которая оплачена гражданами, юридическими лицами обществу за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии (то есть за оказанные услуги по допуску приборов учета в эксплуатацию) за период с 12.06.2012 и на момент исполнения запроса.

На указанный запрос антимонопольного органа обществом вместе с сопроводительным письмом от 21.08.2012 № 1.3/29/11336-исх (т. 1 л.д. 65-67) представлена информация в виде таблицы, содержащей, в том числе наименование контрагента, дату акта (с 01.06.2012 по 16.08.2012, наименование услуги (указаны только услуги по проверке схем и опломбировке 1 и 3 фазных счетчиков), сумму с НДС (общая сумма указана 1 415 400 рублей) (т. 1 л.д. 87-214), а также калькуляция стоимости работ по проверке подключения и опломбировке счетчиков.

Приказом антимонопольного органа от 03 октября 2012 года №745 в отношении общества возбуждено дело № 412-10-12 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося во взимании платы с собственников жилых (нежилых) помещений за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии.

Антимонопольным органом определением о назначении к рассмотрению дела № 412-10-12 от 03.10.2012 (исх.№16111 от 03.10.2012) у общества запрошена справка об общей сумме, которая оплачена гражданами, юридическими лицами обществу за прием (опломбировку) и ввод в эксплуатацию приборов учета электрической энергии за период с 11.06.2012 и на момент исполнения настоящего запроса.

Определение о назначении к рассмотрению дела № 412-10-12 от 03.10.2012 направлено в адрес общества заказным письмом с уведомлением.

На заседание антимонопольного органа 15 октября 2012 года запрошенная информация обществом не представлена.

Антимонопольным органом определением об отложении рассмотрения дела №412-10-12 от 15.10.2012 (исх.№ 17051 от 17.10.2012) у общества повторно запрошена справка об общей сумме, которая оплачена гражданами, юридическими лицами обществу за прием (опломбировку) и ввод в эксплуатацию приборов учета электрической энергии за период с 12.06.2012 и на момент исполнения настоящего запроса, с сопроводительным письмом.

31 октября 2012 года на заседание антимонопольного органа по рассмотрению дела №412-10-12 представителем ОАО «МРСК Сибири» представлена справка (б/н от 29.10.2012), согласно которой сумма, оплаченная контрагентами филиалу ОАО «МРСК Сибири» - «Красноярскэнерго» за работы по опломбировке счетчиков электроэнергии за период 12.06.2012 по 10.10.2012, составляет 548 054 рублей.

Антимонопольным органом при рассмотрении дела № 412-10-12 объявлен перерыв до 07.11.2012 в 12:00 для уточнения запрошенной у ОАО «МРСК Сибири» информации, а именно для представления справки о сумме, полученной за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии в период с 12.06.2012 на момент исполнения настоящего запроса.

07 ноября 2012 года на заседание антимонопольного органа по рассмотрению дела № 412-10-12 представитель ОАО «МРСК Сибири» представил информацию (б/н от 30.10.2012, вх.№18574 от 30.10.2012), на основании которой сумма, оплаченная контрагентами филиалу ОАО «МРСК Сибири» - «Красноярскэнерго» за работы по опломбировке счетчиков электроэнергии за период 12.06.2012 по 10.10.2012, составляет 548 054 рублей.

Решением антимонопольного органа от 19.11.2012 по делу № 412-10-12 действия ОАО «МРСК Сибири», выразившиеся во взимании платы за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии за период с 12.06.2012 по 16.08.2012, признаны нарушающими часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Антимонопольным органом обществу выдано предписание от 19.11.2012 № 412-10-12 (1) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ОАО «МРСК Сибири» необходимо в срок до 05.12.2012 довести до сведения владельцев жилых (нежилых) помещений содержание решения от 19.11.2012 по делу № 412-10-12, в частности сообщить о неправомерности взимания платы за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии, путем размещения информации в центрах очного обслуживания потребителей и на своих официальных сайтах в сети «Интернет». Об исполнении предписания ОАО «МРСК Сибири» надлежит сообщить ответчику в срок до 07.12.2012 с приложением документальных доказательств.

Антимонопольным органом обществу выдано предписание от 19.11.2012 № 412-10-12 (2) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ОАО «МРСК Сибири» необходимо в срок до 14.12.2012 перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, а именно, доход в размере 1 076 168 (один миллион семьдесят шесть тысяч сто шестьдесят восемь) рублей –

сумма, полученная ОАО «МРСК Сибири» от собственников жилых (нежилых) помещений за проверку схемы подключения и опломбировку прибора учета электрической энергии, без учета НДС. Об исполнении предписания ОАО «МРСК Сибири» надлежит сообщить в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю в срок до 19.12.2012 с приложением документальных доказательств.

Антимонопольным органом обществу выдано предписание от 19.11.2012 № 412-10-12 (3) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ОАО «МРСК Сибири» необходимо прекратить нарушение антимонопольного законодательства, с этой целью обществу надлежит прекратить взимать плату с собственников жилых (нежилых) помещений за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии. Об исполнении предписания ОАО «МРСК Сибири» надлежит сообщить в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю в срок до 07.12.2012.

Полагая, что решение от 19.11.2012 по делу № 412-10-12 и предписания №412-10-12(1) от 19.11.2012, №412-10-12(2) от 19.11.2012, №412-10-12(3) от 19.11.2012 противоречат требованиям нормативных актов и нарушают его права, общество обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с соответствующим заявлением.

Исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, суд апелляционной инстанции пришел к следующим выводам.

В соответствии со статьей 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основания своих требований и возражений.

Частью 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлено, что 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.

Суд апелляционной инстанции считает, что оспариваемые решения от 19.11.2012 по делу № 412-10-12 и предписания от 19.11.2012 № 412-10-12(1), № 412-10-12(2), № 412-10-12(3) вынесены антимонопольным органом в пределах предоставленных полномочий, соответствуют закону и прав и законных интересов общества не нарушают, по следующим основаниям.

Как следует из оспариваемого решения от 19.11.2012 по делу № 412-10-12, антимонопольный орган пришел к выводу о том, что обществом допущено нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в неправомерном взимании платы за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии за период с 12.06.2012 по 16.08.2012.

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.

Как следует из пункта 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3, 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. Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Следовательно, для признания заявителя нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган должен доказать обстоятельства, свидетельствующие о доминирующем положении заявителя на соответствующем товарном рынке и совершение им действий (бездействия), направленных на злоупотребление доминирующим положением, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 28.05.2008 №179-э общество, осуществляющее деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе под регистрационным номером 24.1.58. Таким образом, общество занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в Красноярском крае в границах расположения принадлежащих ОАО «МРСК Сибири» электрических сетей.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» услуги по передаче электрической энергии - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями.

На основании изложенного, суд апелляционной инстанции приходит к выводу о том, что вменяемое обществу нарушение допущено на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии, поскольку допуск прибора учета в эксплуатацию является неотъемлемой технологической частью услуг по передаче электрической энергии. С учетом изложенного, довод общества о том, что оно не занимает доминирующего положения на рынке услуг дополнительной (нерегулируемой) деятельности по проверке схемы подключения счетчиков электроэнергии, отклоняется судом апелляционной инстанции как необоснованный.

Исследовав и оценив представленные в материалы дела доказательства и доводы сторон в соответствии со статьей 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд апелляционной инстанции пришел к выводу о том, что антимонопольным органом доказано нарушение обществом части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в неправомерном взимании с собственников жилых (нежилых) помещений платы за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии за период с 12.06.2012 по 16.08.2012, что ущемляет права собственников жилых (нежилых) помещений, исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 пункта 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергоснабжении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов. Пунктом 2 статьи 13 указанного федерального закона указано, что расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов. Установленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки, и их применение должно начаться при осуществлении расчетов за энергетические ресурсы не позднее первого числа месяца, следующего за месяцем ввода этих приборов учета в эксплуатацию. Расчеты за энергетические ресурсы могут осуществляться без учета данных, полученных при помощи установленных и введенных в эксплуатацию приборов учета используемых энергетических ресурсов, по договору поставки, договору купли-продажи энергетических ресурсов, включающим в себя условия энергосервисного договора (контракта). До установки приборов учета используемых энергетических ресурсов, а также при выходе из строя, утрате или по истечении срока эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться с применением расчетных способов определения количества энергетических ресурсов, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации. При этом указанные расчетные способы должны определять количество энергетических ресурсов таким образом, чтобы стимулировать покупателей энергетических ресурсов к осуществлению расчетов на основании данных об их количественном значении, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, вступившим в силу 12.06.2012 (далее – Постановление № 442), утверждены Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии (далее Основные положения), в соответствии с которыми установленный прибор учета должен быть допущен в эксплуатацию в порядке, установленном настоящим разделом. Под допуском прибора учета в эксплуатацию в целях применения настоящего документа понимается процедура, в ходе которой проверяется и определяется готовность прибора учета, в том числе входящего в состав измерительного комплекса или системы учета, к его использованию при осуществлении расчетов за электрическую энергию (мощность) и которая завершается документальным оформлением результатов допуска (пункт 152). Собственник энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства), в отношении которых установлен прибор учета, а в отношении коллективного (общедомового) прибора учета, установленного в многоквартирном доме, - исполнитель коммунальных услуг, обязан получить допуск прибора учета в эксплуатацию, для чего он должен направить письменную заявку на осуществление допуска в эксплуатацию прибора учета (далее в настоящем пункте - заявка) в адрес одной из следующих организаций. Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) или сетевая организация, получившие заявку, обязаны рассмотреть предложенные заявителем дату и время проведения процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию и в случае невозможности исполнения заявки в указанный заявителем срок обязаны согласовать с заявителем иные дату и время проведения процедуры допуска в эксплуатацию установленного прибора учета (пункт 153). В ходе процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию проверке подлежат место установки и схема подключения прибора учета (в том числе проверка направления тока в электрической цепи), состояние прибора учета (наличие или отсутствие механических повреждений на корпусе прибора учета и пломб поверителя) и измерительных трансформаторов (при их наличии), а также соответствие вводимого в эксплуатацию прибора учета требованиям настоящего раздела в

части его метрологических характеристик. По окончании проверки в местах и способом, которые определены в соответствии с законодательством Российской Федерации об обеспечении единства измерений и о техническом регулировании, подлежит установке контрольная одноразовая номерная пломба (далее - контрольная пломба) и (или) знаки визуального контроля. Контрольная пломба и (или) знаки визуального контроля устанавливаются сетевой организацией, а в случае если сетевая организация не явилась в согласованные дату и время проведения процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию, контрольная пломба и (или) знаки визуального контроля устанавливаются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), участвующим в процедуре допуска. Установленную гарантирующим поставщиком контрольную пломбу и (или) знаки визуального контроля сетевая организация вправе заменить при проведении первой инструментальной проверки. Процедура допуска прибора учета в эксплуатацию заканчивается составлением акта допуска прибора учета в эксплуатацию (пункт 154).

Согласно пункту 8 Основных положений действия, подлежащие в соответствии с настоящим документом исполнению субъектами розничных рынков (в соответствии с пунктом 3 Основных положений к таким субъектам относятся, в том числе сетевые организации), в том числе действия по вводу приборов учета в эксплуатацию, по установке пломб и (или) знаков визуального контроля по завершении процедуры ввода прибора учета в эксплуатацию, по снятию и предоставлению показаний приборов учета, совершаются ими без взимания платы за их совершение, если иное прямо не установлено в настоящем документе.

Из содержания изложенных норм права следует, что в целях применения приборов учета электрической энергии в отношении них в обязательном порядке должна проводиться процедура допуска прибора учета в эксплуатацию, в ходе которой проверяется и определяется готовность прибора учета, в том числе входящего в состав измерительного комплекса или системы учета, к его использованию при осуществлении расчетов за электрическую энергию (мощность) и которая завершается документальным оформлением результатов допуска. По окончании проверки подлежит установке контрольная одноразовая номерная пломба и (или) знаки визуального контроля. Данная процедура допуска прибора учета в эксплуатацию, включая все ее этапы, осуществляется, в том числе сетевой организацией, бесплатно.

С учетом изложенных норм права, доводы общества о том, что общество не взимает плату за ввод прибора учета в эксплуатацию, плата взимается обществом за проверку схемы подключения, где производится проверка соответствия приборов учета нормативным требованиям и осуществляется установка пломбы на месте присоединения прибора учета к сети; плата за установку пломбы не взимается; взимание платы за проверку схемы подключения счетчиков электроэнергии не противоречит действующему законодательству, подлежат отклонению судом апелляционной инстанции как необоснованные.

Как следует из материалов дела, антимонопольным органом в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства у общества запрошена информация об общей сумме, которая оплачена гражданами, юридическими лицами обществу за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии (то есть за оказанные услуги по допуску приборов учета в эксплуатацию) за период с 12.06.2012 и на момент исполнения запроса. У общества также запрошены акты, составленные по результатам приема (опломбировки) и ввода в эксплуатацию приборов учета электрической энергии с 01.01.2009 и на момент предоставления информации; документы, подтверждающие взимание с граждан платы ОАО «МРСК Сибири», его структурными подразделениями, филиалами за прием (опломбировку) и ввод в эксплуатацию приборов учета электрической энергии с 01.01.2009 и на момент предоставления информации.

Обществом по согласованию с антимонопольным органом акты, составленные по результатам приема (опломбировки) и ввода в эксплуатацию приборов учета электрической энергии, и документы, подтверждающие взимание с граждан платы, не представлялись в связи с большим объемом указанных документов.

На указанный запрос антимонопольного органа обществом вместе с сопроводительным письмом от 21.08.2012 № 1.3/29/11336-исх (т. 1 л.д. 65-67) представлена информация в виде таблицы, содержащей, в том числе наименование контрагента, дату акта (с 01.06.2012 по 16.08.2012, наименование услуги (указаны только услуги по проверке схем и опломбировке 1 и 3 фазных счетчиков), сумму с НДС (общая сумма указана 1 415 400 рублей) (т. 1 л.д. 87-214), а также калькуляция стоимости работ по проверке подключения и опломбировке счетчиков.

Учитывая вступление в силу Постановления № 442 (12.06.2012) антимонопольный орган исключил из представленной обществом в таблице информации акты за период с 01.06.2012 по 09.06.2012, в связи с чем, сумма за оказанные услуги по проверке схем и опломбировке 1 и 3 фазных счетчиков за период с 13.06.2012 по 16.08.2012 составила 1 313 160 рублей (1 076 168 рублей без НДС).

31 октября 2012 года на заседание антимонопольного органа по рассмотрению дела № 412-10-12 представителем ОАО «МРСК Сибири» представлена справка б/н от 29.10.2012, согласно которой сумма, оплаченная контрагентами филиалу ОАО «МРСК Сибири» - «Красноярскэнерго» за работы по опломбировке счетчиков электроэнергии за период 12.06.2012 по 10.10.2012, составляет 548 054 рублей (т. 1 л.д. 228). При этом, какая-либо расшифровка указанной суммы с указанием наименования контрагента, даты акта и соответствующих сумм обществом в антимонопольный орган с указанной справкой не представлена.

Антимонопольным органом объявлен перерыв до 07.11.2012 в 12:00 для уточнения запрошенной у ОАО «МРСК Сибири» информации, а именно для представления справки о сумме, полученной за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии в период с 12.06.2012 и на момент исполнения запроса.

07 ноября 2012 года на заседание антимонопольного органа по рассмотрению дела № 412-10-12 представитель ОАО «МРСК Сибири» повторно представил справку б/н от 30.10.2012, на основании которой сумма, оплаченная контрагентами филиалу ОАО «МРСК Сибири» - «Красноярскэнерго» за работы по опломбировке счетчиков электроэнергии за период 12.06.2012 по 10.10.2012, составляет 548 054 рублей.

При этом, при первоначальном предоставлении с сопроводительным письмом от 21.08.2012 № 1.3/29/11336-исх информации в виде таблицы обществом указано, что денежные средства получены именно за услуги по проверке схем и опломбировке 1 и 3 фазных счетчиков. Пояснений, расшифровок и соответствующих документов о том, каким образом соотносятся указанные суммы (1 313 160 рублей и 548 054 рубля), обществом в антимонопольный орган не представлено.

С учетом изложенных норм права и установленных по делу обстоятельств, антимонопольный орган пришел к обоснованному выводу о неправомерном взимании обществом с собственников жилых (нежилых) помещений платы за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии за период с 12.06.2012 по 16.08.2012, что ущемляет права собственников жилых (нежилых) помещений и является нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

С учетом положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, установленных по делу обстоятельств, у суда апелляционной инстанции отсутствуют основания для вывода о том, что указанные действия общества по взиманию нормативно необоснованной платы за проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии совершены в допустимых пределах осуществления гражданских прав. Данные действия общества влекут нарушение прав и законных интересов собственников жилых (нежилых) помещений на бесплатную проверку схемы подключения и опломбировку приборов учета электрической энергии.

Довод о том, что общество не взимает плату за ввод прибора учета в эксплуатацию, плата взимается обществом за проверку схемы подключения, где производится проверка соответствия приборов учета нормативным требованиям и осуществляется установка пломбы на месте присоединения прибора учета к сети; плата за установку пломбы не взимается; взимание платы за проверку схемы подключения счетчиков электроэнергии не противоречит действующему

законодательству, подлежат отклонению судом апелляционной инстанции как необоснованные, поскольку в соответствии с пунктом 8 Основных положений процедура допуска прибора учета в эксплуатацию, включая все ее этапы, осуществляется, в том числе сетевой организацией, бесплатно.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства, оспариваемое решение от 19.11.2012 по делу № 412-10-12, а также вынесенные на его основании предписания от 19.11.2012 № 412-10-12(1) и № 412-10-12(3) соответствуют Закону о защите конкуренции, не нарушают права и законные интересы общества, в связи с чем суд первой инстанции правомерно отказал в удовлетворении требований заявителя.

Суд апелляционной инстанции считает, что решение суда первой инстанции в части признания недействительным предписания антимонопольного органа от 19.11.2012 № 412-10-12 (2) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства и обязанности ответчика устранить допущенные нарушения прав и законных интересов ОАО «МРСК Сибири» подлежит отмене по следующим основаниям.

Предписанием от 19.11.2012 № 412-10-12(2) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязал общество в срок до 14.12.2012 перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, а именно, доход в размере 1 076 168 рублей – сумма, полученная обществом от собственников жилых (нежилых) помещений за проверку схемы подключения и опломбировку прибора учета электрической энергии, без учета НДС.

Суд апелляционной инстанции считает, что антимонопольным органом правомерно указанный размер полученного дохода в сумме 1 076 168 рублей за период с 12.06.2012 по 16.08.2012 определен на основании представленной обществом в антимонопольный орган с сопроводительным письмом от 21.08.2012 № 1.3/29/11336-исх (т. 1 л.д. 65-67) информации в виде таблицы, содержащей, в том числе наименование контрагента, дату акта (с 01.06.2012 по 16.08.2012, наименование услуги (указаны только услуги по проверке схем и опломбировке 1 и 3 фазных счетчиков), сумму с НДС (за указанный период общая сумма составляет 1 076 168 рублей без учета НДС) (т. 1 л.д. 87-214), поскольку данная таблица содержит необходимую информацию для определения полученного обществом дохода от указанных услуг; первичные документы в подтверждение указанной информации не предоставлялись обществом по согласованию с антимонопольным органом в связи с большим объемом документов. Указанная сумма не опровергнута обществом соответствующими доказательствами. Сумма в размере 548 054 рублей, указанная в справке б/н от 29.10.2012, не расшифрована, наименование контрагента, даты акта и соответствующие суммы обществом в антимонопольный орган со справкой не представлены, несмотря на предложение антимонопольного органа об уточнении представленной обществом информации, для чего объявлялся перерыв в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

С учетом изложенного, суд апелляционной инстанции считает необоснованными вывод суда первой инстанции о том, что достаточные доказательства, свидетельствующие о получении обществом указанного размера незаконного дохода, ответчиком не представлены; первичные документы (платежные поручения, счета, акты выполненных работ) антимонопольным органом не исследовались, в связи с чем достоверно установить размер полученного обществом незаконного дохода из материалов антимонопольного дела невозможно, поскольку представленная обществом информация содержит необходимую информацию со ссылками на первичные документы, позволяющую определить размер полученного обществом дохода от указанных услуг за указанный период.

Таким образом, основания для признания недействительным предписания от 19.11.2012 № 412-10-12(2) отсутствуют, в связи с чем решение суда первой инстанции в данной части подлежит отмене в связи с несоответствием выводов суда обстоятельствам дела (пункт 3 части 1 статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации) с принятием нового судебного акта об отказе в удовлетворении требований общества в данной части.

В соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьей 333.21 Налогового кодекса Российской Федерации расходы общества по уплате государственной пошлины в сумме 2000 рублей за рассмотрение заявления в суде первой инстанции и 1000 рублей за рассмотрение апелляционной жалобы подлежат отнесению на общество. В силу подпункта 1.1 пункта 1 статьи 333.37 Налогового кодекса Российской Федерации антимонопольный орган освобожден от уплаты государственной пошлины, в том числе за рассмотрение апелляционной жалобы.

Руководствуясь статьями 268, 269, 270, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Третий арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Красноярского края от «15» марта 2013 года по делу № А33-19494/2012 в части удовлетворения заявления, а именно в части признания недействительным предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 19.11.2012 № 412-10-12 (2) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства и обязанности ответчика устранить допущенные нарушения прав и законных интересов открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири», отменить.

В указанной части принять новый судебный акт об отказе в удовлетворении заявленного требования.

В остальной обжалуемой части решение суда от «15» марта 2013 года оставить без изменения.

Решение Арбитражного суда Красноярского края от «15» марта 2013 года по делу № А33-19494/2012 в части распределения судебных расходов и взыскания с Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю в пользу открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» 2000 рублей государственной пошлины отменить.

Настоящее постановление вступает в законную силу с момента его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев в Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа через арбитражный суд, принявший решение.

Председательствующий

Г.А. Колесникова

Судьи:

Г.Н. Борисов

Н.А. Морозова