



473/2013-11980(2)

ВТОРОЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД**610007, г. Киров, ул. Хлыновская, 3, <http://2aas.arbitr.ru>****ПОСТАНОВЛЕНИЕ
арбитражного суда апелляционной инстанции**

г. Киров

26 марта 2013 года

Дело № А82-8893/2012

Резолютивная часть постановления объявлена 26 марта 2013 года.

Полный текст постановления изготовлен 26 марта 2013 года.

Второй арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего Ившиной Г.Г.,
судей Буториной Г.Г., Караваевой А.В.,
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания
Бородиной Н.А.,

без участия в судебном заседании представителей сторон,

рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу товарищества
собственников жилья «Мой Дом»
на решение Арбитражного суда Ярославской области от 24.12.2012
по делу №А82-8893/2012, принятое судом в составе судьи Мухиной Е.В.,

по заявлению товарищества собственников жилья «Мой Дом» (ИНН: 7627023296,
ОГРН: 1027601594591)
к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области
(ИНН: 7604009440, ОГРН: 1027600695154)
о признании недействительным решения от 19.04.2012 по делу № 03-03/08-12,

установил:

товарищество собственников жилья «Мой Дом» (далее – заявитель, ТСЖ
«Мой Дом», товарищество) обратилось в Арбитражный суд Ярославской области
с заявлением о признании недействительным решения Управления Федеральной
антимонопольной службы по Ярославской области (далее – ответчик, Управление,
УФАС, антимонопольный орган) от 19.04.2012 по делу № 03-03/08-12, которым
ТСЖ «Мой Дом» признано нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального
закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите
конкуренции, Закон № 135-ФЗ).

Решением суда от 24.12.2012 в удовлетворении заявленных требований
отказано.

Не согласившись с принятым судебным актом, заявитель обратился во
Второй арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой, в которой

просит решение суда первой инстанции отменить.

ТСЖ «Мой Дом» считает безосновательными выводы суда о том, что товарищество владеет инженерными коммуникациями и при оказании услуг по передаче электрической энергии, транспортировке газа, а также водоснабжению и водоотведению занимается эксплуатацией коммуникаций. Данные инженерные коммуникации находятся в стадии строительства, разрешение на ввод их в эксплуатацию не получено, право собственности не зарегистрировано, подтверждающие документы отсутствуют. Без наличия данных документов невозможно получить тарифы и эксплуатировать коммуникации. При этом, по мнению заявителя, доминирующее положение на рынке может занимать только собственник, получивший тарифы и занимающийся эксплуатацией инженерных коммуникаций.

Также ТСЖ «Мой Дом» отмечает, что договоры, ошибочно заключенные с двумя жителями, расторгнуты, денежные средства по данным договорам не собирались.

Антимонопольный орган письменный отзыв на апелляционную жалобу не представил.

Стороны явку своих представителей в судебное заседание не обеспечили, о времени и месте судебного заседания извещены надлежащим образом. Заявитель просит рассмотреть жалобу в отсутствие представителя. В соответствии со статьей 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) дело рассматривается в отсутствие представителей участвующих в деле лиц.

Законность решения Арбитражного суда Ярославской области проверена Вторым арбитражным апелляционным судом в порядке, установленном статьями 258, 266, 268 АПК РФ.

Как следует из материалов дела и установлено судом первой инстанции, единственным учредителем и участником ТСЖ «Мой Дом» является ООО «Группа Индустрия Холдинг»; граждане – владельцы жилых домов коттеджного поселка Сарафоново членами ТСЖ не являются, а являются членами ЖСК «Мой Дом».

ТСЖ «Мой Дом» осуществляет деятельность в соответствии с Уставом, согласно которому ТСЖ создано для застройки индивидуальных жилых домов, совместного управления и обеспечения эксплуатации комплекса недвижимого имущества, владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения общим имуществом (л.д. 22-29). Предметом деятельности ТСЖ, в том числе, является строительство индивидуальных жилых домов, обеспечение домовладельцев коммунальными и прочими услугами, исполнение роли заказчика на работы по эксплуатации, ремонту, строительству, надстройке и реконструкции помещений, зданий и сооружений (пункты 2.1, 2.2 Устава).

11.10.2006 между ТСЖ «Мой Дом» (потребитель) и филиалом ОАО «Ярэнерго» Ярославские электрические сети (сетевая организация) заключено соглашение № 41/202 о взаимодействии по определению технических характеристик энергопринимающих устройств (энергетических установок) ранее присоединенного юридического лица и сетевой организации, которым подтвержден факт технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) потребителя к электрическим сетям сетевой организации (л.д. 68-71).

Приложениями к соглашению являются акт о технологическом присоединении от 11.10.2006, акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон от 11.10.2006 (л.д. 72-74), согласно которым граница балансовой принадлежности определена сторонами в месте присоединения в/в шлейфов линейного разъединителя к магистральным проводам ВЛ-10кВ № 2 ПС «Дорожаево».

01.11.2006 между ОАО «Ярославская сбытовая компания» и ТСЖ «Мой Дом» заключен договор поставки электрической энергии № 1949 (точка поставки – КТП-400 кВа «Сарафоново-коттеджи») (л.д. 95-98).

Приказом ООО «Группа Индустрия Холдинг» от 17.08.2008 № 74 на ТСЖ «Мой Дом» возложены обязанности по эксплуатации инженерных коммуникаций в соответствии с актами разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, подписанными с одной стороны с источниками электрической мощности, газовых систем и водоснабжения, с другой стороны – с конечными потребителями. ТСЖ «Мой Дом» присвоен статус сетевой организации поселка Сарафоново (л.д. 181).

26.10.2011 ТСЖ «Мой Дом» в адрес ОАО «ЯСК» направлено письмо с просьбой принять на отдельный учет субабонентов по договору № 1949 в коттеджном поселке по адресу: Ярославская область, Ярославский район, с.Сарафоново, ул. Лесная (л.д. 87).

29.12.2009 ТСЖ «Мой Дом» получено от администрации Ярославского муниципального района Ярославской области разрешение № 166 на строительство 82-х индивидуальных жилых домов в с. Сарафоново (л.д. 164-165).

25.10.2010 ТСЖ «Мой Дом» и граждане – владельцы жилых домов с.Сарафоново подписали акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, в которых отражено, что граница проходит на границе ввода в жилой дом потребителя; сетевая организация отвечает за работу оборудования до границы разграничения и не несет ответственности за повреждения в электросетях и на оборудовании потребителя.

19.08.2011 между ТСЖ «Мой Дом» как сетевой организацией и гражданами – владельцами жилых домов в с. Сарафоново заключены договоры на транзит, в том числе № 5, 6, 23, 25, 72 (л.д. 61-66, 156-159). Согласно разделу 1 договора его предметом является оказание услуг по транзиту газа, электроэнергии, воды, канализации и пользованию внутрипоселковыми дорогами. При этом транзит обозначен как обеспечение доставки потребителю через инженерные сети сетевой организации газа, электроэнергии, воды, отвода стоков канализации, а также пользование внутрипоселковыми дорогами в коттеджном поселке по ул. Лесная в с. Сарафоново Ярославского района Ярославской области.

Согласно разделу 2 договора сетевая организация обязана предоставлять потребителю через принадлежащие ей наружные инженерные сети услуги по транзиту газа, электроэнергии, воды, канализации и пользованию внутрипоселковыми дорогами в занимаемый потребителем дом, а также прекращать и приостанавливать транзит в оговоренных договором случаях; а потребитель обязан оплачивать транзит за расчетный период в установленные настоящим договором сроки и по ценам, согласованным между сторонами, содержать в исправном состоянии все внутридомовые коммуникации, ежемесячно до 15-го числа расчетного месяца представлять в сетевую организацию показания приборов учета потребления газа, электроэнергии, воды.

В соответствии с разделом 4 договора стоимость газоснабжения, электроснабжения определяется согласно тарифам ОАО «Межрегионгаз» и ОАО «Ярославская сбытовая компания». Стоимость водоснабжения и отведения стоков канализации, включая стоимость электроэнергии за работу электронасосов, определяется сетевой организацией. Стоимость амортизации сетей и оборудования определяется сетевой организацией. Общая стоимость на транзит на 2011 год определена в сумме 1 000 рублей в месяц, а в последующие годы – определяется калькуляцией, представляемой потребителю сетевой организацией, и оформляется дополнительным соглашением к настоящему договору.

24.09.2008 и 19.10.2009 ОАО «Ярославльоблгаз» выданы технические условия на присоединение к газораспределительной сети ТСЖ «Мой Дом» в отношении 82 жилых домов в с. Сарафоново (л.д. 105-107).

09.09.2008 ТСЖ «Мой Дом» выдано разрешение на строительство газопровода, установку газораспределительного пункта в с. Сарафоново.

10.12.2010 между ОАО «Ярославльоблгаз» и ТСЖ «Мой Дом» заключен договор № Я-ПН-64/10 о проведении работ по врезке и первичному пуску газа в газопровод высокого давления и в ПГБ (л.д. 120-121).

16.08.2011 между ОАО «Ярославльоблгаз» и ТСЖ «Мой Дом» заключен договор № Я-ПН-15/11 о проведении работ по первичному пуску газа в наружный газопровод низкого давления в с. Сарафоново (л.д. 123-124).

21.06.2011 оформлен акт приемки законченного строительством объекта газораспределительной системы (газоснабжение 82 жилых домов в с. Сарафоново Ярославского района Ярославской области, внутриквартальные сети); заказчик – ТСЖ «Мой Дом» (л.д. 102-104).

Разрешение на ввод объекта в эксплуатацию (газопровода низкого давления для 82 жилых домов в с. Сарафоново) выдано администрацией Ивняковского сельского поселения застройщику ТСЖ «Мой Дом» 29.07.2011 (л.д. 108-109).

06.03.2012 между ОАО «Ярославльоблгаз» и ТСЖ «Мой Дом» заключен договор № Я-ТО-160/12 по проведению работ по техническому обслуживанию и ремонту установленного газового оборудования (газопровод высокого давления, газопровод низкого давления в с. Сарафоново). Приложением к договору является акт определения границ раздела (разграничения) эксплуатационной (балансовой) ответственности газораспределительных сетей (л.д. 112-114).

11.01.2012 в УФАС поступили материалы прокуратуры Ярославского района Ярославской области, полученные в ходе проведения проверки по обращению жителей с. Сарафоново на действия ТСЖ «Мой Дом» (л.д. 180). Из указанного сообщения следует, что товарищество претендует на собственность всех коммуникаций (газоснабжение, электроснабжение, водоснабжение, канализация) в коттеджном поселке Сарафоново, издав внутренний приказ и объявив себя сетевой организацией, заключает договоры на транзит всех видов коммуникаций с жителями поселка.

Приказом руководителя УФАС от 06.02.2012 № 41 в отношении заявителя возбуждено дело № 03-03/08-12 по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (л.д. 136).

05.04.2012 комиссия Управления, рассмотрев указанное дело, приняла решение (в полном объеме изготовлено 19.04.2012), признала ТСЖ «Мой Дом» нарушившим требования пункта 10 части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ. При этом в качестве противоправных квалифицированы действия заявителя по

установлению в договорах от 19.08.2011 платы за транзит потребителю через принадлежащие ему инженерные сети коммунальных ресурсов (газа, электроэнергии, воды) без установленного надлежащим образом тарифа (л.д.31-36).

На основании пункта 2 резолютивной части решения товариществу выдано обязательное для исполнения предписание от 19.04.2012, которым на ТСЖ «Мой Дом» возложена обязанность совершить действия, направленные на устранение из всех договоров на транзит, заключенных с жителями коттеджного поселка Сарафаново, условий о внесении денежных средств потребителями за транзит газа, электроэнергии и воды (л.д. 37).

Не согласившись с решением УФАС от 19.04.2012, ТСЖ «Мой Дом» обратилось в Арбитражный суд Ярославской области с требованием о признании его недействительным.

Установив в действиях заявителя факт злоупотребления доминирующим положением в нарушение запрета, предусмотренного пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ, суд первой инстанции поддержал позицию антимонопольного органа и отказал в удовлетворении заявленных требований.

Исследовав материалы дела, изучив доводы апелляционной жалобы, суд апелляционной инстанции не нашел оснований для отмены или изменения решения суда исходя из следующего.

Согласно части 1 статьи 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

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. В частности, пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещается нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Для выявления в действиях хозяйствующего субъекта состава данного правонарушения необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение и совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением.

В силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Из содержания статьи 3, пункта 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый

производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по транспортировке газа по трубопроводам, по передаче электрической энергии, водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Антимонопольным органом установлено и материалами дела подтверждается, что заявитель является владельцем инженерных коммуникаций в коттеджном поселке Сарафоново и заключил договоры на транзит ресурсов с владельцами жилых домов коттеджного поселка.

На основании приведенных норм положение ТСЖ «Мой Дом» правомерно признано доминирующим на товарном рынке услуг по передаче указанных ресурсов в пределах присоединенных сетей в поселке Сарафоново Ярославской области.

При таких обстоятельствах заявитель при осуществлении деятельности, связанной с передачей обозначенных ресурсов, обязан соблюдать запреты, прямо предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

В пункте 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» отражено, что 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.

В качестве противоправных, нарушающих установленный пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ запрет, Управлением квалифицированы действия заявителя по установлению в договорах от 19.08.2011 платы за транзит потребителю через принадлежащие заявителю инженерные сети коммунальных ресурсов (газа, электроэнергии, воды) без установленного надлежащим образом тарифа.

Согласно статье 6 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» органами регулирования естественных монополий в качестве метода регулирования деятельности субъектов естественных монополий может применяться ценовое регулирование, осуществляемое посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельного уровня.

Перечень товаров (работ, услуг) субъектов естественных монополий, цены (тарифы) на которые регулируются государством, и порядок государственного регулирования цен (тарифов) на эти товары (работы, услуги), включающий основы ценообразования и правила государственного регулирования, утверждаются Правительством Российской Федерации.

Государственное регулирование цен (тарифов) на товары (работы, услуги) субъектов естественных монополий в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры осуществляется в соответствии с федеральными законами.

Пункт 1 Указа Президента Российской Федерации от 28.02.1995 № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» предписывает Правительству Российской Федерации определять с учетом норм, установленных законодательными актами Российской Федерации, утверждать перечни продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, цены (тарифы) на которые на внутреннем рынке

Российской Федерации подлежат государственному регулированию Правительством Российской Федерации, федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации. Регулируемые государством цены (тарифы) применяются на внутреннем рынке Российской Федерации всеми предприятиями и организациями независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, если иное не установлено актами законодательства Российской Федерации.

На основании постановления Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» такое регулирование осуществляется на услуги по передаче электрической энергии по сетям.

В соответствии со статьей 23 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон № 35-ФЗ) государственному регулированию в электроэнергетике подлежат, в том числе, цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям и предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Потребители услуг, опосредованно присоединенные к электрическим сетям, оплачивают услуги по передаче электрической энергии в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Статьей 3 Закона № 35-ФЗ определено понятие потребителей электрической и тепловой энергии как лиц, приобретающих электрическую и тепловую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд.

В силу статьи 6 Федерального закона от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» (далее – Закон № 41-ФЗ) органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов устанавливают тарифы на услуги по передаче электрической энергии по распределительным сетям в рамках установленных федеральным органом

исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней тарифов на указанные услуги.

Из системного толкования изложенных норм следует, что хозяйствующий субъект не вправе самостоятельно устанавливать тарифы за оказание им услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии с пунктом 43 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004 № 20-э/2, расчет тарифа на услуги по передаче электрической энергии по региональным электрическим сетям определяется исходя из стоимости работ, выполняемых организацией, эксплуатирующей на правах собственности или на иных законных основаниях электрические сети и/или устройства преобразования электрической энергии, в результате которых обеспечиваются: передача электрической энергии (мощности) как потребителям, присоединенным к данной сети, так и отпускаемой в электрические сети других организаций (собственников); поддержание в пределах государственных стандартов качества передаваемой электрической энергии; содержание в соответствии с техническими требованиями к устройству и эксплуатации собственных электроустановок и электрических сетей, технологического оборудования, зданий и энергетических сооружений, связанных с эксплуатацией электрических сетей.

Из указанных норм следует, что затраты по эксплуатации передаточных устройств и их обслуживанию входят в состав тарифа на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям.

Правовые, экономические и организационные основы отношений в области газоснабжения в Российской Федерации определяются Федеральным законом от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее – Закон № 69-ФЗ).

В силу статьи 2 Закона № 69-ФЗ газоснабжение – одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа.

Согласно статье 23 Закона № 69-ФЗ федеральный орган исполнительной власти в области регулирования тарифов утверждает тарифы на услуги организаций – собственников газораспределительных систем по транспортировке газа и порядок их применения. Указанные тарифы могут быть дифференцированы с учетом экономических и социальных условий газоснабжения частей территорий субъектов Российской Федерации.

В соответствии с Законом № 69-ФЗ постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2000 № 1021 утверждены Основные положения формирования и государственного регулирования цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 4 указанных Основных положений тарифы на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям подлежат государственному регулированию на территории Российской Федерации.

Основы регулирования тарифов организаций коммунального комплекса, обеспечивающих утилизацию (захоронение) твердых бытовых отходов, а также

надбавок к ценам (тарифам) для потребителей и надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса устанавливает Федеральный закон от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (далее – Закон № 210-ФЗ).

В соответствии со статьями 1, 2, 8 Закона № 210-ФЗ тарифы на водоснабжение (в том числе на передачу воды) являются регулируемыми и устанавливаются органами местного самоуправления.

В соответствии со статьей 6 Закона № 41-ФЗ, статьей 23 Закона № 69-ФЗ, статьей 8 Закона № 210-ФЗ, Положением о Департаменте топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области, утвержденным Постановлением Администрации Ярославской области от 25.08.2004 № 141 «Об органе исполнительной власти Ярославской области в сфере государственного регулирования цен (тарифов) и контроля за ценообразованием», пунктом 6 Правил недискриминационного доступа, тарифы на услуги по транспортировке газа по трубопроводам, по передаче электрической энергии, водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры для ТСЖ «Мой Дом» должны быть установлены Департаментом топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области.

Антимонопольный орган установил, что уполномоченный орган государственной власти (Департамент топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области) в рассматриваемый период соответствующие тарифы в отношении товарищества не устанавливал. Доказательства обратного в материалах дела отсутствуют.

В то же время в деле имеется приказ ТСЖ «Мой Дом» от 20.08.2011 № 12, которым на бухгалтерию в связи с отказом Департамента тарифов Ярославской области выдать тарифы для товарищества на услуги по вывозу мусора, техническое обслуживание ГРПБ, ТП, КНС, коммуникаций возложена обязанность самостоятельно определить тарифы и сообщить их жителям (л.д. 59).

Материалами дела подтверждается, что ТСЖ «Мой Дом» является владельцем инженерных коммуникаций в коттеджном поселке Сарафоново, в частности указанное вытекает из заключенных договоров на обслуживание сетей, актов подключения, актов разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, договора снабжения электрической энергией от 12.09.2011 № 1949, соглашения о взаимодействии по определению технических характеристик энергопринимающих устройств (энергетических установок) ранее присоединенного юридического лица и сетевой организации от 11.10.2006 № 41/202, акта о технологическом присоединении от 11.10.2006, акта разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон от 11.10.2006, технических условий на присоединение к газораспределительной сети ТСЖ «Мой Дом» в отношении 82 жилых домов в с. Сарафоново от 24.09.2008 и 19.10.2009, акта приемки законченного строительством объекта газораспределительной системы (газоснабжение 82 жилых домов в с. Сарафоново Ярославского района Ярославской области, внутриквартальные сети) от 21.06.2011, разрешения на ввод объекта в эксплуатацию (газопровода низкого давления для 82 жилых домов в с. Сарафоново), выданного администрацией Ивняковского сельского поселения 29.07.2011, договора от 16.08.2011 № Я-ПН-15/11 о проведении работ по

первичному пуску газа в наружный газопровод низкого давления в с. Сарафоново.

ТСЖ «Мой Дом» выступало заказчиком при строительстве электрических и газовых сетей поселка Сарафоново, владеет ими и эксплуатирует указанные и водопроводные сети коттеджного поселка Сарафоново.

В ходе рассмотрения дела в УФАС председателем ТСЖ «Мой Дом» представлен перечень среднегодовых затрат товарищества по эксплуатации коттеджного поселка Сарафоново (82 дома), оплата которых предусмотрена договорами на транзит. В состав затрат входит обслуживание, ремонт и амортизация оборудования: 1) водонапорной башни, двух скважин, насосного оборудования, автоматики, водопроводных центральных распределительных сетей; 2) оборудование и автоматика канализационной насосной станции, трубопроводные канализационные системы, включая ЖБИ колодцы; 3) ЛЭП-10кВ, оборудование трансформаторной подстанции, распределительная линия электропередач напряжением 0,4 кВ и оборудования; 4) трубопроводная газовая магистраль и оборудование высокого давления, оборудование газораспределительной понижающей станции, трубопроводная распределительная газовая магистраль и газовое оборудование низкого давления (л.д. 154).

Также в материалы дела представлено извещение на оплату 1 000 рублей, подлежавшее направлению гражданке Филипповой Л.С., в котором в разделе «вид платежа» помимо прочего указано: 204,17 рублей – за обслуживание и ремонт инженерного оборудования общего пользования (л.д. 184).

Таким образом, заявитель, заключая договоры на транзит с владельцами жилых домов коттеджного поселка Сарафоново, устанавливая в этих договорах плату за содержание, ремонт, амортизацию внутрипоселковых сетей, самостоятельно установил тариф на передачу электроэнергии, газа и воды по своим сетям, чем допустил нарушение установленного вышеназванными нормативными правовыми актами порядка ценообразования (пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации № 109 от 26.02.2004, установлено понятие «ценообразования» под которым понимается процесс расчета и установления регулируемых тарифов (цен), применяемых при расчетах за электрическую энергию и мощность и тепловую энергию (мощность), а также за соответствующие услуги, оказываемые организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

Таким образом, ценообразование представляет собой процесс образования, формирования цен на товары и услуги. Исходя из указанного определения доводы апелляционной жалобы признаются несостоятельными. Аргументы заявителя о том, что ТСЖ «Мой Дом» не владеет и не занимается эксплуатацией инженерных коммуникаций, поскольку они находятся в стадии строительства, опровергаются материалами дела. То обстоятельство, что в материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о фактическом взимании платы по договорам на транзит, не влияет на квалификацию вмененного антимонопольным органом нарушения.

Ссылка заявителя на расторжение ранее заключенных договоров на транзит, не свидетельствует о правомерности ценообразования, осуществленного ТСЖ, выразившегося в установлении платы за транзит в заключенных договорах с

потребителями. Факт обращения жителей поселка Сарафоново в прокуратуру подтверждает обоснованность выводов антимонопольного органа.

При таких обстоятельствах оспариваемое решение антимонопольного органа соответствует действующему законодательству и не нарушает права и законные интересы ТСЖ «Мой Дом».

Судом апелляционной инстанции исследованы все доводы апелляционной жалобы, однако они не опровергают выводов суда, изложенных в обжалуемом решении.

Согласно части 3 статьи 201 АПК РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

С учетом изложенного, решение суда первой инстанции следует оставить без изменения, а апелляционную жалобу товарищества – без удовлетворения.

Нарушений норм процессуального права, предусмотренных в части 4 статьи 270 АПК РФ и являющихся безусловными основаниями для отмены судебного акта, судом апелляционной инстанции не установлено.

Согласно пункту 15 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 25.05.2005 № 91 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами главы 25.3 Налогового кодекса Российской Федерации» при обжаловании судебных актов по делам о признании ненормативного правового акта недействительным и о признании решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными государственная пошлина уплачивается юридическими лицами в размере 1 000 рублей и в соответствии со статьей 110 АПК РФ относится на заявителя.

Руководствуясь статьями 258, 268, пунктом 1 статьи 269, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Второй арбитражный апелляционный суд

ПО С Т А Н О В И Л:

решение Арбитражного суда Ярославской области от 24.12.2012 по делу №А82-8893/2012 оставить без изменения, а апелляционную жалобу товарищества собственников жилья «Мой Дом» – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление может быть обжаловано в Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа в случаях и в порядке, установленных Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.

Председательствующий

Г.Г. Ившина

Судьи

Г.Г. Буторина

А.В. Караваева