

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 03-5/1-14-2011
о назначении административного наказания
за нарушение антимонопольного законодательства

«25» мая 2011 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Л.В.Посохова при осуществлении государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы дела № 03-6/1-01-2010 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Региональная электросетевая компания» (далее – ООО «РЭК», ОГРН (...), ИНН (...)) статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», протокол № 03-5/1-14-2011 от 23.05.2011,

в отсутствие надлежаще уведомленного о времени и месте рассмотрения дела законного представителя ООО «РЭК» (копия протокол, содержащего информацию о дате, времени и месте рассмотрения дела вручен 24.05.2011 вх.№ 325),

в присутствии представителя ООО «РЭК» по доверенности (...),

УСТАНОВИЛ:

12.05.2010 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по заявлению ООО АТП «Спутник» (далее - Заявитель) рассмотрено дело № 03-6/1-01-2010 о нарушении ООО «РЭК» статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в связи с ущемлением интересов Заявителя посредством не обеспечения фактического присоединения объекта Заявителя к электрическим сетям при наличии выполненных технических условий от 15.10.2010 № 53 и мероприятий по технологическому присоединению объекта.

Решением по делу № 03-6/1-01-2010, изготовленным в полном объеме 26.05.2010, установлено следующее.

ООО «РЭК», предоставляя услуги по передаче электрической энергии, согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», является субъектом естественной монополии. В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ « О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) положение ООО «РЭК», как субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим. Кроме того, приказом Тверского УФАС России от 29.12.2008 № 181 ООО «РЭК» включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов (далее –Реестр), по

позиции: услуги по передаче электрической энергии в географических границах: г. Андреаполь, г. Бологое, г. Весьегонск, г. Западная Двина, г. Калязин, г. Осташков, п. Сонково, г. Торопец Тверской области в границах зон прилегания сетей ООО «РЭК», с долей на рынке указанного товара более 50 процентов.

Согласно части 3.6.5 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 № 5, в данном случае положение ООО «РЭК» признается доминирующим на товарном рынке, в продуктовых и географических границах которого он включен в Реестр.

Согласно пункту 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 (далее - Правила недискриминационного доступа), сетевой организацией является организация, владеющая на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

Согласно пункту 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861, сетевой организацией является организация, владеющая на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

Услуга по передаче электрической энергии на территории г. Андреаполь предоставляется ООО «РЭК» посредством владения им, как сетевой организацией, объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых осуществляется в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям. Техническая возможность отдельно приобрести электрическую энергию без организации технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям у потребителей отсутствует. Технологическое присоединение является необходимой технической операцией, осуществляемой сетевой организацией в рамках оказания услуг по передаче электрической энергии.

Исходя из изложенного, Комиссией установлено, что ООО «РЭК» в границах г. Андреаполя в пределах своих сетей занимает доминирующее положение на рынке передачи электроэнергии для потребителей указанного городского поселения.

Заявитель 05.10.2009 подал в адрес ООО «РЭК» заявку на присоединение энергопринимающих устройств юридического лица в целях технологического присоединения по одному источнику электроснабжения объекта, расположенного по адресу г. Андреаполь, ул. Красная Ветка, д.40, максимальной мощностью которого составляет - 30 квт, заявленный уровень надежности – III. Андреапольским отделением ООО «РЭК» заявка была принята, о чем свидетельствует печать организации, подпись ответственного лица и дата принятия – 05.10.2009.

Согласно пункту 6 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила) технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и

юридическим или физическим лицом, в установленные сроки. Заключение договора является обязательным для сетевой организации.

В соответствии с п.7 Правил технологическое присоединение представляет собой комплексную процедуру, этапами которой являются:

- а) подача заявки на технологическое присоединение;
- б) заключение договора на технологическое присоединение;
- в) выполнение сторонами договора мероприятий, предусмотренных договором;
- г) получение разрешения уполномоченного федерального органа исполнительной власти

по технологическому надзору на допуск в эксплуатацию объектов заявителя;

г.1) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям;

г.2) фактический прием (подача) напряжения и мощности, осуществляемый путем включения коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении "включено");

д) составление акта о технологическом присоединении и акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

В силу абзаца 2 пункта 15 Правил сетевая организация обязана рассмотреть заявку и направить Заявителю заполненный и подписанный ею проект договора на технологическое присоединение в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к этому проекту договора в течение 30 дней с даты получения заявки, поскольку ООО АТП «Спутник» соответствует категории, указанной в пункте 12.1 Правил (технологическое присоединение по одному источнику электроснабжения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 100 кВт включительно (с учетом ранее присоединенной в данной точке присоединения мощности). Пунктом 16 Правил установлен предельный срок осуществления сторонами (и заявителем и сетевой организацией) мероприятий по технологическому присоединению – 6 месяцев (для категории заявителя), который должен быть указан в договоре на технологическое присоединение.

В нарушение требований абзаца 2 пункта 15 Правил ООО «РЭК» по результатам рассмотрения заявки от 05.10.2009 не направило в адрес Заявителя заполненный и подписанный проект договора на технологическое присоединение, а выдало технические условия от 15.10.2009 №53 о подключении вышеуказанного объекта Заявителя (далее - ТУ) со сроком действия 2 года.

Согласно пункту 18 Правил мероприятия по технологическому присоединению включают в себя:

а) подготовку сетевой организацией технических условий и их согласование с системным оператором (субъектом оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах), а в случае выдачи технических условий электростанцией - согласование их с системным оператором и со смежными сетевыми организациями;

б) разработку сетевой организацией проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями;

в) разработку заявителем проектной документации в границах его земельного участка согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности разработка проектной документации не является обязательной;

г) выполнение технических условий заявителем и сетевой организацией, включая осуществление сетевой организацией мероприятий по подключению энергопринимающих устройств под действие аппаратуры противоаварийной и режимной автоматики в соответствии с техническими условиями;

д) проверку сетевой организацией выполнения заявителем технических условий;

е) осмотр (обследование) присоединяемых энергопринимающих устройств должностным лицом федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору при участии сетевой организации и собственника таких устройств, а также соответствующего субъекта оперативно-диспетчерского управления в случае, если технические условия подлежат в

соответствии с настоящими Правилами согласованию с таким субъектом оперативно-диспетчерского управления (для лиц, указанных в пунктах 12.1 - 14 настоящих Правил, осмотр присоединяемых энергопринимающих устройств должен осуществляться с участием сетевой организации и заявителя);

ж) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям и включение коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении "включено").

Пунктом 19 вышеуказанных Правил определено следующее: «по окончании осуществления мероприятий по технологическому присоединению стороны составляют акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон и акт об осуществлении технологического присоединения». Вышеуказанный перечень мероприятий и оформляемых документов является исчерпывающим.

Заявителем были выполнены мероприятия, указанные в ТУ, вследствие чего ООО «РЭК» и Заявитель составили и подписали документы:

- Акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон от 13.11.2009, подписанный сетевой организацией и Заявителем;

- Акт о выполнении технических условий ТУ № 53 от 15.10.2009, выданный ООО «РЭК» от 13.11.2009 №53;

- Акт о технологическом присоединении от 18.11.2009, выданный ООО «РЭК».

На основании вышеприведенных документов были получены:

- Акт осмотра электроустановки Заявителя от 18.11.2009, выданный государственным инспектором отдела по надзору за электрическими станциями, распределительными сетями и электроустановками потребителей Центрального управления Ростехнадзора;

- Договор энергоснабжения № 1388 от 18.11.2009 между ОАО «Тверская энергосбытовая компания» и ООО АТП «Спутник», согласованный с ООО «РЭК».

Из подписанных обеими сторонами акта от 13.11.2009 № 53 о выполнении вышеуказанных ТУ, а также от 18.11.2009 акта о технологическом присоединении следовало, что технологическое присоединение электроустановок Заявителя к сетям ООО «РЭК» выполнено и стороны не имеют претензий и замечаний друг к другу.

18.11.2009 произведен фактический прием (подача) напряжения и мощности на объект Заявителя и с 18.11.2009 по 19.11.2009 в соответствии с договором энергоснабжения осуществлялась поставка электроэнергии, подтвержденная показаниями приборов учета.

Однако 19.11.2009 подача напряжения и мощности на объект Заявителя была прекращена и ООО «РЭК» письмом от 27.11.2009 сообщило Заявителю о приостановлении действий по технологическому присоединению, выдвинув ряд дополнительных требований для осуществления технологического присоединения

Дополнительные требования ООО «РЭК» к Заявителю по окончании осуществления мероприятий по технологическому присоединению носят избыточный характер и противоречат нормам Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» об однократном характере технологического присоединения и о необходимости осуществления технологического присоединения в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (часть 1 статьи 26) и Правилам, пунктом 19 которых запрещается навязывать Заявителю обязательства, не предусмотренные Правилами.

Согласно статье 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции) запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными заказчиками в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации,

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

Прекращение ООО «РЭК» подачи напряжения и мощности на объект Заявителя и предъявление ему дополнительных требований для повторного присоединения к сетям, ущемило интересы ООО АТП «Спутник», поскольку препятствовало реализации его права потреблять электрическую энергию в порядке и количестве определенным договором энергоснабжения № 1388 от 18.11.2009 между ОАО «Тверская энергосбытовая компания» и ООО АТП «Спутник».

Вышеуказанные действия являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о конкуренции.

В соответствии со статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (введена Федеральным законом от 09.04.2007 N 45-ФЗ) совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Вышеуказанные действия ООО «РЭК» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ). Нарушение совершено на рынке услуг по передаче электрической энергии потребителям г. Андреаполь Тверской области.

Дата совершения административного правонарушения – 27.11.2010 (предъявление дополнительных требований для повторного технологического присоединения объекта Заявителя после выполнения и документального подтверждения осуществления технологического присоединения в соответствии с актом от 18.11.2009 о технологическом присоединении объекта по адресу: г. Андреаполь, ул. Красная Ветка, д.40, с максимальной мощностью - 30 кВт, с заявленным уровнем надежности – III).

Место совершения административного правонарушения – г. Андреаполь.

Административное правонарушение со стороны ООО «РЭК» совершено виновно, так как у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данной коммерческой организацией не были приняты все зависящие от нее меры по их соблюдению.

Виновность ООО «РЭК» в совершении административного правонарушения подтверждается материалами дела № 03-6/1-01-2010, которым установлен факт злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии потребителям г. Андреаполь Тверской области и протоколом № 03-5/1-14-2011.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность ООО «РЭК» - не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «РЭК» - повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях. 09.09.2011 в отношении ООО «РЭК» вынесено постановление № 03-5/1-16-2010 о назначении административного наказания за нарушение статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере 100000 рублей, срок, установленный статьей Российской Федерации об административных правонарушениях (1 год) не истек.

Учитывая фактические обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения настоящего дела, учитывая положения пунктов 18 и 18.1 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, степень общественной опасности действий ООО «РЭК», положения части 2 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», устанавливающие, что экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными заказчиками в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами, признается недопустимым вне зависимости от оснований таких действий, отсутствуют основания для применения статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предусматривающей возможность освобождения от административной ответственности вследствие малозначительности.

В соответствии со статьей 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф, выражается в величине, кратной сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Административное правонарушение выявлено в 2010 году, следовательно, при расчете размера штрафа учитывается выручка за 2009 год.

Согласно отчету о прибылях и убытках за 2009 год (строка 010 страницы 002), налоговой декларации по налогу на прибыль (приложение № 1к Листу 02) выручка ООО «РЭК» от реализации всех товаров, работ, услуг (без налогов и обязательных платежей) составила 576293000 руб.

Согласно справке от 23.06.2011 № 361, подписанной генеральным директором и главным бухгалтером ООО «РЭК», выручка ООО «РЭК» от оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям г. Андреаполь за 2009 год (включая выручку от оказания услуг по технологическому присоединению) составила 12021354 руб. (10872444 руб. + 1148610 руб.), что не превышает 75% от совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров, работ, услуг за 2009 год.

Руководствуясь статьями 14.31 и 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях для расчета размера штрафа принята во внимание выручка ООО «РЭК» за 2009 год, равная 12021354 руб. Размер выручки определен в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового Кодекса Российской Федерации.

Одна сотая размера суммы выручки ООО «РЭК» составляет 120213,54 руб. (одна сотая от 12021354 руб.), полторы сотых размера суммы выручки ООО «РЭК» составляет 180320,31 руб.

При рассмотрении настоящего дела учитывается имущественное и финансовое положение ООО «РЭК», характер совершенного им административного правонарушения, наличие обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

Руководствуясь статьями 3.5, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и частью 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «РЭК» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на ООО «РЭК» административный штраф в размере полутора сотых размера суммы выручки ООО «РЭК» от оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям г.Андреаполь за 2009 год, что составляет 180320,31 рублей (сто восемьдесят тысяч триста двадцать рублей 31 копейка).

В соответствии с п.1 ст.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Реквизиты для перечисления штрафов за нарушение антимонопольного законодательства:

Получатель:

УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 690501001

Р/сч. № 40101810600000010005 в ГРКЦ ГУ Банка России по Тверской обл. г.Тверь

БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 0000 140

ОКАТО 28401000000

Назначение платежа – штраф за нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России

Л.В.Посохова

Копия постановления по делу № 03-5/1-14-2011 направлена почтой.