

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 03-5/1-17-2011  
о назначении административного наказания  
за нарушение антимонопольного законодательства**

«01» июня 2012 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 № 03-6/1-21-2010 о нарушении юридическим лицом – Открытым акционерным обществом «Тверьэнергосбыт» (далее ОАО «Тверьэнергосбыт», ИНН (...), ОГРН (...)) статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», протокол № 03-5/1-17-2011 от 26.08.2011,

в отсутствие законного представителя ОАО «Тверьэнергосбыт», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении 16.05.2012 определения о продлении срока рассмотрения и назначении даты рассмотрения дела № 03-5/1-17-2011 в материалах дела),

в присутствии представителя по доверенности (...),

**УСТАНОВИЛ:**

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России) рассмотрело дело № 03-6/1-21-2010 о нарушении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно решению годового собрания акционеров от 10.06.2011 изменено название ОАО «Тверская энергосбытовая компания» на ОАО «Тверьэнергосбыт». Изменения в Уставе, связанные со сменой названия, вступили в силу с 28.06.2011. Свидетельством о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 28.06.2011 серия 69 № 0020001120 в учредительные документы ОАО «Тверская энергосбытовая компания» внесены изменения в части переименования на ОАО «Тверьэнергосбыт».

Резолютивная часть решения по делу № 03-6/1-21-2010 объявлена 22.06.2011, решение изготовлено в полном объеме 06.07.2011.

Рассмотрев решение по делу № 03-6/1-21-2010, возбужденному по заявлению ООО «Торжокэнергосбыт», а также дополнительные материалы, свидетельствующие о наличии

в действиях ОАО «Тверьэнергосбыт» события административного правонарушения, установлено следующее.

ОАО «Тверьэнергосбыт» приказом Тверского УФАС России от 23.05.2006 №57 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по позиции: продажа электрической энергии на розничных рынках (ОКВЭД 40.10.3) в географических границах: Тверская область, с долей на рынке указанного товара более 50 процентов.

В соответствии с пунктом 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 (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 г. № 5, зарегистрирован в Минюсте России 23.05.2007 г. № 9541) определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и их доминирующее положение определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они включены в указанный Реестр.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Приказами Региональной энергетической комиссии Тверской области от 26.10.2006 №108/1 и от 28.04.2009 №44-нп ОАО «Тверьэнергосбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика с границами зоны деятельности: административные границы Тверской области, за исключением зон деятельности ООО «Тверская областная энергосбытовая компания», которые определены границами балансовой принадлежности электрических сетей ООО «Региональная электросетевая компания» в городах Нелидово, Торопец, Андреаполь и Западная Двина.

В соответствии с пунктом 5 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 с последующими изменениями (далее – Основные положения) гарантирующие поставщики осуществляют поставку электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли–продажи (поставки) электрической энергии.

В силу пункта 2 статьи 37 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее – Закон «Об электроэнергетике») в случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора с обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств,

расположенных в зоне деятельности гарантирующего поставщика, является обязательным для гарантирующего поставщика.

Согласно статье 3 Закона «Об электроэнергетике» гарантирующий поставщик электрической энергии – коммерческая организация, обязанная в соответствии с указанным Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от его имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

Таким образом, ОАО «Тверьэнергосбыт», являясь гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ Тверской области, обязано заключить с заинтересованным лицом, в т.ч. и с иными энергосбытовыми компаниями, договор купли-продажи (поставки) электрической энергии.

В соответствии с пунктом 62 Основных положений лицо, которое намерено заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий: присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке, обеспечение учета электрической энергии, надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору. Для заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком энергосбытовая организация дополнительно представляет поставщику сведения о точках поставки, в которых данная организация собирается приобретать электрическую энергию у гарантирующего поставщика, о приборах учета электрической энергии, которыми оснащены указанные точки поставки.

ООО «Торжокэнергосбыт» заключило договоры поставки электрической энергии (далее – договор поставки) по 33 точкам поставки со следующими потребителями:

1. ПО «Толмачевский хлебокомбинат» договор поставки №3/Л от 01.11.2010;
2. ООО «Российские лакомства» - договор поставки №4/Л от 01.11.2010;
3. СПК «Надежда» - договор поставки №4/РЖ от 17.12.2010;
4. СПК «Сишка» - договор поставки №1/РЖ от 15.12.2010;
5. СПК «Азаровский» - договор поставки №11/РЖ от 06.12.2010;
6. СПК «Зайцево» - договор поставки №5/РЖ от 17.12.2010;
7. ИП Зонтов Л.Т. - договор поставки №3/РЖ от 15.12.2010;
8. СПК «Поречье» - договор поставки №2/СН от 01.11.2010;
9. СПК «Кой» - договор поставки №1/СН от 01.11.2010;
10. Колхоз им.Дзержинского - договор поставки №2/КХ от 01.11.2010;
11. ОАО «Бежецкагросервис» - договор поставки №12/Б от 19.11.2010;
12. ООО «Молодотудское» - договор поставки №27/О от 04.11.2010 ;
13. ООО «Марс» - договор поставки №2/О от 01.11.2010;
14. ИП Невмержицкий А.В. - договор поставки №6/О от 01.11.2010;
15. ИП Цветкова В.К. - договор поставки №1/Л от 01.11.2010;
16. ИП Корнилов С.П. - договор поставки №3/О от 01.11.2010;
17. ИП Цветков В.А. - договор поставки №4/О от 01.11.2010;
18. СПК «Надежда» - договор поставки №4/СН от 30.12.2010;
19. ИП Мусихин А.А. - договор поставки №10/Л от 01.11.2010;
20. СПК «Возрождение» - договор поставки №6/СН от 30.12.2010;
21. колхоз «Советская Россия» - договор поставки №5/СН от 30.12.2010;
22. ООО «Вираж» - договор поставки №2/ЛС от 29.10.2010;

23. ИП Глава КФХ Масаев Р.В. - договор поставки №5/СА от 18.11.2010;
24. ИП Бойцова Е.А. - договор поставки №6/СД от 18.11.2010;
25. ООО «Аметист» - договор поставки №8/СД от 18.11.2010;
26. ИП Тронева С.А. - договор поставки №4/СД от 18.11.2010;
27. ИП Глава КФХ Каморина Н.М. – договор поставки №2/СД от 18.11.2010;
28. ООО «Петровское» - договор поставки №3/СН от 17.12.2010;
29. ИП Пулатова Б.М. - договор поставки №3/СД от 18.11.2010;
30. ООО «Осташкофсельхозэнерго» - договор поставки №1/О от 01.10.2010;
31. ООО «Атлон» - договор поставки №16/Л от 30.11.2010;
32. Управление Федеральной службы судебных приставов по Тверской области - договор поставки №3/КХ от 01.12.2010;
33. ООО «Васюково» - договор поставки №2/РЖ от 15.12.2010.

В целях организации энергоснабжения в отношении вышеуказанных 33 точек поставки своих потребителей, ООО «Торжокэнергосбыт» в порядке пункта 62 Основных положений направило в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт», как гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены энергопринимающие устройства потребителей, письмом от 10.02.2011 № 48 заявку о заключении договора купли-продажи (поставки) электроэнергии в интересах потребителей.

Вышеуказанная заявка, с предусмотренными п. 62 Основных положений приложениями согласно оттиску печати и подписи сотрудника ОАО «Тверьэнергосбыт», была получена гарантирующим поставщиком 10.02.2011 вх. № 446.

Согласно пункту 1 статьи 445 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случае, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течении тридцати дней со дня получения оферты. Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течении 30 дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

В силу положений пункта 63 Основных положений гарантирующий поставщик в течение 30 дней с даты получения заявки о заключении договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) обязан ее рассмотреть и направить заявителю подписанный со своей стороны проект соответствующего договора, а в случае, если заявителем представлен проект договора – подписать его или направить ему протокол разногласий.

Срок, в течение которого ОАО «Тверьэнергосбыт» было обязано рассмотреть заявку о заключении Договора и подписать, представленный ООО «Торжокэнергосбыт» проект договора или направить ему протокол разногласий, истек 10.03.2011, однако, договор подписан ОАО «Тверьэнергосбыт» с протоколом разногласий лишь 20.04.2011, а направлен в адрес ООО «Торжокэнергосбыт» только 20.05.2011 письмом № 022-02/1415.

Пунктом 61 Основных положений ФРЭЭ установлена обязанность гарантирующего поставщика заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с любым обратившимся к нему лицом в отношении точек поставки лиц, чьи энергопринимающие устройства находятся в границах зоны его деятельности. Гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем в случае: отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям; нахождения точек поставки на розничном рынке, в отношении

которых заявитель намеревается заключить договор вне зоны деятельности гарантирующего поставщика. В случае отказа от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) по основаниям, предусмотренным настоящим пунктом, гарантирующий поставщик должен в 5-дневный срок со дня обращения заявителя в письменной форме уведомить его об отказе от заключения договора с указанием причин такого отказа.

Таким образом, отказ гарантирующего поставщика от заключения договора купли-продажи электрической энергии может быть обусловлен только вышеуказанными обстоятельствами.

Неисполнение ОАО «Тверьэнергосбыт» обязанности по направлению в адрес Заявителя подписанного со своей стороны проекта договора, приложенного к заявке, содержащей все необходимые условия для заключения договора, а равно не направление протокола разногласий к нему в установленный законодательно срок, противоречит нормам пунктов 61, 63 Основных положений и является уклонением от заключения договора.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может явиться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора 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.

В соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции действия, указанные в пункте 5 части 1 статьи 10 вышеуказанного закона не могут быть признаны допустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, даже при условии, если такими действиями (бездействием) не создается возможность устранить конкуренцию на товарном рынке либо эти действия (бездействие) способны повлечь положительные социально-экономические последствия.

Решением по делу № 03-6/1-21-2010 действия ОАО «Тверьэнергосбыт», необоснованно уклонявшегося от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с ООО «Торжокэнергосбыт», квалифицированы как нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции» - уклонение от заключения договора.

Отмеченный в решении по делу № 03-6/1-21-2010 факт добровольного устранения ОАО «Тверьэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства приведен в целях обоснования причин не выдачи предписания. Согласно пункту 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела лишь при наличии совокупности обстоятельств - добровольное устранение нарушения антимонопольного законодательства и добровольное устранение последствий нарушения антимонопольного законодательства. Несмотря на факт устранения нарушения антимонопольного законодательства, последствия уклонения от заключения договора с ООО «Торжокэнергосбыт» не устранены, заявка последнего не рассмотрена в срок, что существенно затянуло процесс заключения договора. Поскольку последствия нарушения антимонопольного законодательства не устранены, основания для принятия решения о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствовали.

Уклонение ОАО «Тверьэнергосбыт» в течение более 2 месяцев от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии ущемляет интересы как ООО «Торжокэнергосбыт», так и интересы потребителей электрической энергии, в интересах которых ООО «Торжокэнергосбыт» пытался заключить договор купли-продажи (поставки) электроэнергии. Согласно пункту 151 Основных положений

функционирования розничных рынков электрической энергии потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) признается бездоговорным потреблением электрической энергии и в случае выявления такого факта сетевая организация вводит в установленном порядке полное ограничение режима потребления электрической энергии в отношении лиц, осуществляющих бездоговорное потребление электрической энергии.

Решением Арбитражного суда Тверской области от 28.11.2011 по делу № А66-9329/2011, оставленным в силе постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда, ОАО «Тверьэнергосбыт» отказано в удовлетворении заявления о признании недействительным решения о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 03-6/1-21-2010. При этом суды признали правомерным и соответствующим фактическим обстоятельствам содержащийся в решении по делу № 03-6/1-21-2010 вывод антимонопольного органа о необоснованном уклонении ОАО «Тверьэнергосбыт» от заключения договора с ООО «Торжокэнергосбыт».

В соответствии с частью 2 статьи 69 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

В соответствии со статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (в редакции, действовавшей до 07.01.2012) 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 должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; 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.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (в редакции Федерального закона от 06.12.2011 N 404-ФЗ, действующей с 07.01.2012) совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до

двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

В действиях ОАО «Тверьэнергосбыт» имеется событие административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (норма, действовавшая в период совершения административного правонарушения). Нарушение антимонопольного законодательства ОАО «Тверьэнергосбыт» совершено на розничном рынке электрической энергии с границами зоны деятельности: административные границы Тверской области, за исключением зон деятельности ООО «Тверская областная энергосбытовая компания».

Дата совершения административного правонарушения – 11.03.2011.

Место совершения административного правонарушения - г. Тверь.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также КоАП РФ) поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности по статье 14.31 - 1 год со дня совершения административного правонарушения.

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 настоящего Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации. Решение по делу № 03-6/1-21-2010 вступило в силу 22.06.2011 и с этой даты исчисляется срок давности, следовательно, на момент вынесения постановления срок давности не истек.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Административное правонарушение со стороны ОАО «Тверьэнергосбыт» совершено виновно, так как гарантирующий поставщик обязан был соблюдать установленные гражданским законодательством и Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии требования, имел такую возможность, поскольку какие-либо юридические и фактические препятствия для этого

отсутствовали, однако, в отсутствие законных оснований и объективных причин установленные требования не выполнил, что создало угрозу энергоснабжения потребителей, в интересах которых ООО «Торжокэнергосбыт» пытался заключить договор.

Виновность ОАО «Тверьэнергосбыт» в совершении административного правонарушения подтверждается материалами дела № 03-6/1-21-2010, которым установлен факт нарушения статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», протоколом № 03-5/1-17-2011 и судебными актами по делу № А66-9329/2011.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998 о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 85 и статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, постановление от 12.05.1998 о проверке конституционности отдельных положений абзаца 6 статьи 6 и абзаца 2 части 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 18.06.1993 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», постановление от 15.07.1999 по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР» и Законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции»).

Правоотношения в сфере антимонопольного регулирования являются предметом особой защиты со стороны государства, о чем свидетельствует, в том числе, установление значительных размеров санкций за деяния, предусмотренные статьей 14.31 КоАП РФ.

Учитывая фактические обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения настоящего дела, положения пунктов 18 и 18.1 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, наличие аналогичных фактов нарушения антимонопольного законодательства, также связанных с уклонением ОАО «Тверьэнергосбыт» от заключения договора, установленных решениями № 03-6/1-22-2010, № 03-6/1-23-2010, № 03-6/1-24-2010 от 22.06.2011, степень общественной опасности действий ОАО «Тверьэнергосбыт», которые влекут несбалансированность отношений участников розничного рынка электрической энергии Тверской области, наличие многочисленных судебных споров между ОАО «Тверьэнергосбыт» и ООО «Торжокэнергосбыт», связанных с уклонением от заключения договора с последним отсутствуют основания для применения статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предусматривающей возможность освобождения от административной ответственности вследствие малозначительности.

В соответствии с частью 1 статьи 1.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 1.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в



отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Учитывая положения статьи 1.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях рассчитывается размер штрафа в соответствии нормой статьи 14.31 (в редакции, действовавшей до 07.01.2012) и в соответствии с нормой части 1 статьи 14.31 (в редакции Федерального закона от 06.12.2011 N 404-ФЗ, действующей с 07.01.2012).

Расчет размера штрафа в соответствии нормой статьи 14.31 (в редакции, действовавшей на дату совершения административного правонарушения): согласно справке ОАО «Тверэнергообл» от (...) выручка от реализации электроэнергии на розничном рынке составила (...) руб., три сотых от этой суммы составляет (...) руб. (минимальный размер штрафа в соответствии нормой статьи 14.31 в редакции, действовавшей до 07.01.2012).

Расчет размера штрафа в соответствии с нормой части 1 статьи 14.31 (в редакции Федерального закона от 06.12.2011 N 404-ФЗ, действующей с 07.01.2012).

В соответствии с пунктом 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ (в редакции Федерального закона от 06.12.2011 N 404-ФЗ, действующей с 07.01.2012) за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, т.е. 650 000 руб. (300 000 руб. плюс 350 000 руб. - половина разности максимального и минимального размера административного штрафа). При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ (в редакции, действующей с 07.01.2012) при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса.

В рассматриваемом случае имеет место смягчающее административную ответственность обстоятельство, установленное пунктом 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ (добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение). ОАО «Тверэнергообл» с существенным нарушением срока, но направило в адрес ООО «Торжокэнергообл» подписанный проект договора, что может рассматриваться как добровольное прекращение противоправного поведения.

Учитывая, что статья 14.31 КоАП РФ предусматривает необходимость применения положений части 1 статьи 14.31 в совокупности с примечанием к этой статье размер административного штрафа при наличии 1 смягчающего административную ответственность обстоятельства определяется следующим образом: 650 000 руб. минус 87 500 руб. (1/8 разности между 1 000 000 руб. и 300 000 руб.), что составляет 562 500 руб.

Руководствуясь статьями 1.7, 2.1, 3.5, частью 1 статьи 14.31, статьями 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 ОАО «Тверьэнергосбыт» (ИНН (...), ОГРН (...)) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на ОАО «Тверьэнергосбыт» административный штраф в размере 562 500 (пятьсот шестьдесят две тысячи пятьсот) рублей.

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 6000 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 № 03-5/1-17-2011 направлена почтой