

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 03-5/1-10-2012  
о назначении административного наказания  
за нарушение антимонопольного законодательства

«13» марта 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 № 03-6/1-13-2011 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 № 03-5/1-10-2012 от 29.02.2012,

в отсутствие законного представителя ОАО «Тверьэнергосбыт», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении 05.03.2012 в материалах дела, кроме того, копия протокола вручена представителю по доверенности (...) 29.02.2012),

в присутствии представителя по доверенности (...),

УСТАНОВИЛ:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России) рассмотрело дело № 03-6/1-13-2011 о нарушении ОАО «Тверьэнергосбыт» статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Резолютивная часть решения по делу № 03-6/1-13-2011 объявлена 11.08.2011, решение изготовлено в полном объеме 25.08.2011. Решение по делу № 03-6/1-13-2011 в установленном порядке не обжаловано. В соответствии с частью 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

Рассмотрев решение по делу № 03-6/1-13-2011, возбужденное по заявлению ООО «Электростройсервис» (далее - Заявитель), материалы которого свидетельствуют 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.

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, определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующих субъектов в вышеуказанном случае не требуется, положение ОАО «Тверьэнергосбыт» на розничном рынке продажи электрической энергии в географических границах Тверская область 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 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 (далее – Правила, в настоящее время именуется Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии) гарантирующие поставщики осуществляют поставку электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли –продажи (поставки) электрической энергии.

Согласно представленной информации Заявитель письмом от 30.09.2010 № 105 направил в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт», как гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены его энергопринимающие устройства, заявку о заключении договора купли-продажи электроэнергии, содержащую необходимые условия, установленные пунктом 62 Правил с приложением проекта договора.

В соответствии с пунктом 62 Правил 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.

Вышеуказанная заявка с приложениями (в количестве 6 единиц) была получена ОАО «Тверьэнергосбыт» 30.09.2010, что подтверждается оттиском печати и подписью лица, получившего его с указанием даты получения на сопроводительном письме Заявителя.

Письмом от 04.10.2010 №108 в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт», которое им было получено 04.10.2010 (подтверждается оттиском печати и подписью лица, получившего его с указанием даты получения на сопроводительном письме Заявителя) Заявитель дополнил материалы вышеуказанной заявки копией свидетельства о государственной

регистрации права на нежилое строение, расположенное по адресу: Тверская область, г. Тверь, просп. Октябрьский, д.56а.

Пакет документов, направленный Заявителем в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт» письмами от 30.09.2010 №105 и от 04.10.2010 №108 содержал все необходимые и достаточные для заключения договора сведения и документы, предусмотренные пунктом 62 Правил: планируемый объем потребления электрической энергии (мощности), сведения о точках поставки и приборах учета, копию акта об осуществлении технологического присоединения от 27.07.2010, копию договора аренды №09/10 с актом приема-передачи от 01.02.2010, копию свидетельства о государственной регистрации права на объект энергоснабжения, акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, а также проект договора купли – продажи электрической энергии с приложениями.

В силу положений пункта 63 Правил 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.

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 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.

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.

Пунктом 61 Правил определен перечень оснований, при которых гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем:

-отсутствие технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям;

-нахождение 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.

Рассмотрение проекта договора купли-продажи электрической энергии, направленного Заявителем в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт», произведено с нарушением 30-дневного срока, установленного пунктом 63 Правил. Учитывая дату регистрации гарантирующим поставщиком представленных Заявителем документов 04.10.2010, необходимых для заключения договора купли-продажи электрической энергии по точкам поставки Заявителя и являющихся дополнением к ранее направленной заявке, срок, в течение которого гарантирующий поставщик был обязан рассмотреть заявку о заключении договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) и подписать представленный проект договора или направить протокол разногласий к нему определялся периодом с 05.10.2010 по 03.11.2010 и истек 05.11.2010 с учетом праздничного дня 04.11.2010.

ОАО «Тверьэнергосбыт» на вышеуказанную дату (05.11.2010) не направило в адрес Заявителя подписанный со своей стороны договор купли-продажи (поставки) электрической энергии либо мотивированный протокол разногласий к нему. При этом законные основания для отказа заключить договор отсутствовали.

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 ненаправление протокола разногласий к нему в установленный законодательно срок, противоречит нормам статьи 445 ГК РФ, статьи 37 Закона «Об электроэнергетике», пунктов 61- 63 Правил и является уклонением от заключения договора.

ОАО «Тверьэнергосбыт» полагает, что отсутствует факт уклонения от заключения договора, поскольку ОАО «Тверьэнергосбыт» направило в адрес ООО «Электростройсервис» сопроводительным письмом от 15.10.2010 №022-02/2645 договор купли-продажи (поставки) электрической энергии по точкам поставки Заявителя с приложениями и протоколом разногласий. При этом в качестве доказательств ОАО «Тверьэнергосбыт» представлено уведомление о вручении почтового отправления №17010032972282, из которого следует, что документы направлены в адрес Заявителя 15.11.2010, а вручены Заявителю – 23.11.2010.

Как установлено решением Арбитражного суда Тверской области от 09.02.2011 и постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.05.2011 по делу №А66-11730/2010 действия ОАО «Тверьэнергосбыт» при заключении договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с Заявителем свидетельствуют об уклонении от заключения договора с ООО «Электростройсервис» (г.Тверь). При этом вышеуказанными судебными актами дана следующая оценка позиции ОАО «Тверьэнергосбыт» об отсутствии факта уклонения от заключения договора с ООО «Электростройсервис»: совокупность значительных по времени и существенных для рассматриваемых правоотношений, носящих срочный характер, расхождений датировки представленного ОАО «Тверьэнергосбыт» договора и протокола разногласий (30.09.2010) и даты их предполагаемой отправки по почте в адрес ООО «Электростройсервис» (15.11.2010), факт получения ООО «Электростройсервис» заказного письма, не содержащего описи вложения, только после обращения в Арбитражный суд Тверской области (23.11.2010), позиция ООО «Электростройсервис» о неполучении протокола разногласий, факт представления ОАО «Тверьэнергосбыт» в суд экземпляра протокола разногласий, не подписанного уполномоченным должностным лицом, что в силу статей 160, 434, 443 ГК РФ исключает возможность рассматривать его как новую оферту, свидетельствует именно об уклонении от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с ООО «Электростройсервис».

Кассационная жалоба ОАО «Тверьэнергосбыт» по делу №А66-11730/2010 возвращена в связи с неисполнением определения о представлении в суд доказательств, послуживших основаниями для оставления кассационной жалобы без движения.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон 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 том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если 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.

Уклонение ОАО «Тверьэнергосбыт» от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии ущемляют интересы Заявителя, лишают его возможности стабильного электроснабжения, необходимого для осуществления им предпринимательской деятельности, и являются нарушением части 1 статьи 10 Закона.

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» (в настоящее время ООО «Тверьоблэнергосбыт»).

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 № 03-6/1-13-2011 вступило в силу 28.08.2011 и с этой даты исчисляется срок давности, следовательно, на момент вынесения постановления срок давности не истек.

Ответственность за злоупотребление доминирующим положением установлена статьей 14.31 КоАП РФ.

Действия ОАО «Тверьэнергосбыт» образуют событие административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – 05.11.2010.

Место совершения административного правонарушения - г. Тверь.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснению 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.

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.

ОАО «Тверьэнергосбыт» необоснованно, в отсутствие законных оснований, уклонялось от заключения договора купли-продажи электрической энергии с ООО «Электростройсервис», что явилось основанием для принятия решения по делу № 03-6/1-43-2010, которым действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания» признаны нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Административное правонарушение со стороны ОАО «Тверьэнергосбыт» совершено виновно, так как коммерческая организация обязана соблюдать правила и нормы, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но не предприняла все зависящие от нее меры по их соблюдению. ОАО «Тверьэнергосбыт» в силу Требований Гражданского Кодекса Российской Федерации, Федерального закона «Об электроэнергетике», Основных положений функционирования

розничных рынков электрической энергии обязано было и имело возможности для соблюдения правил и сроков, императивно установленных, однако, в отсутствие законных оснований и объективных причин существенно нарушило сроки и уклонялось от заключения договора с ООО «Электростройсервис», что повлекло убытки последнего, связанные с бездоговорным потреблением электроэнергии.

Виновность ОАО «Тверьэнергосбыт» в совершении административного правонарушения подтверждается материалами дела № 03-6/1-13-2011, которым установлен факт нарушения статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», протоколом № 03-5/1-10-2012 судебными решениями по делу №А66-11730/2010.

Позиция ОАО «Тверьэнергосбыт» об отсутствии нарушения прав ООО «Электростройсервис» фактом уклонения от заключения договора, поскольку спорный договор содержал условие о вступлении в силу с 01.11.2011, не может рассматриваться как обстоятельство, свидетельствующее об отсутствии ущемления интересов ООО «Электростройсервис». Своевременное рассмотрение ОАО «Тверьэнергосбыт» заявки ООО «Электростройсервис» позволило бы сократить договорной процесс и минимизировать угрозы, связанные с бездоговорным потреблением электроэнергии, даже при условии наличия разногласий. Более того, как следует из документов, представленных ООО «Электростройсервис» (копия акта о бездоговорном потреблении электроэнергии от 15.04.2011 с расчетом объема и стоимости бездоговорного потребления электроэнергии, подписанного ОАО «МРСК Центра» и ООО «Электростройсервис») по состоянию на 31.01.2011, договор энергоснабжения не был подписан со стороны ОАО «Тверьэнергосбыт».

При этом для ООО «Электростройсервис» сохраняется угроза полного ограничения режима потребления электроэнергии. В соответствии с пунктом 151 Основных положений функционирования розничных рынков электрической выявлении фактов потребления электрической энергии, осуществляемого юридическими или физическими лицами в отсутствие заключенного в установленном порядке договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) (далее - бездоговорное потребление электрической энергии), сетевая организация вводит в установленном порядке полное ограничение режима потребления электрической энергии в отношении лиц, осуществляющих бездоговорное потребление электрической энергии.

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, угрозу прекращения энергоснабжения потребителей, наличие многочисленных судебных споров между ОАО «Тверьэнергосбыт» и потребителями электрической энергии, а также энергосбытовыми организациями, связанных с уклонением от заключения договора, 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 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 1.7 КоАП РФ 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 необходимость соблюдения требований статьи 1.7 КоАП РФ, производится расчет размера административного штрафа в соответствии с нормами статьей 14.31 КоАП РФ (в редакции, действовавшей до 07.01.2012) и в соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ (в редакции Федерального закона от 06.12.2011 № 404-ФЗ, действующей с 07.01.2012)

В соответствии со статьей 14.31 КоАП РФ (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.

Согласно справке ОАО «Тверэнергообл» от 30.08.2011 выручка от реализации электроэнергии на розничном рынке за 2010 год составила (...) руб., три тысячных от этой суммы составляет 37 157 770 руб. (минимальный размер штрафа в соответствии со статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (в редакции, действовавшей до 07.01.2012)).

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ (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 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 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. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, 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 соответствии с пунктами 2-7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются:

2) добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

3) добровольное сообщение лицом, совершившим административное правонарушение, в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу об административном правонарушении, о совершенном административном правонарушении;

4) оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;

5) предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;

6) добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;

7) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

В рассматриваемом случае не установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность.

В соответствии с пунктом 3 примечания к статье 14.31 КоАП РФ 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, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 настоящего Кодекса (пункт 1 - продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его; пункт 2 - 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 настоящего Кодекса), а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность:

1) совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год;

2) причинение в результате совершения административного правонарушения ущерба гражданам, организациям или государству в размере более одного миллиона рублей либо извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей;

3) совершение административного правонарушения двумя и более лицами, входящими в группу лиц, определяемую в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В рассматриваемом случае имеет место отягчающее административную ответственность обстоятельство, установленное пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, поскольку ОАО «Тверьэнергосбыт» привлечено к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения – решением Арбитражного суда Тверской области от 20.12.2011 по делу № А66-9811/2011 заявление ОАО «Тверьэнергосбыт» об отмене постановлением по делу № 03-5/1-12-2011 от 21.09.2011 за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ удовлетворено частично, постановление признано незаконным в части пункта 2 о наложении штрафа в размере (...) руб. и ОАО «Тверьэнергосбыт» назначен административный штраф в размере 100 000 руб., в остальной части (в части признания виновным) постановление оставлено без изменений. Решение суда по делу № А66-9811/2011 вступило в законную силу, штраф оплачен.

Учитывая вышеизложенное, размер штрафа исчислен следующим образом: 300 000 руб. (минимальный размер штрафа) плюс 350 000 руб. (половина разности максимального (1 000 000 руб.) и минимального (300 00 руб.) размера административного штрафа по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ) плюс 87 500 руб. (одна восьмая разности максимального и минимального размера административного штрафа за одно отягчающее административную ответственность обстоятельство), что составляет 737 500 руб. и менее минимального размера штрафа, исчисленного от выручки ОАО «Тверьэнергосбыт» в соответствии со статьей 14.31 КоАП РФ в редакции, действовавшей на дату совершения административного правонарушения.

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 статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на ОАО «Тверьэнергосбыт» административный штраф в размере 737 500 (семьсот тридцать семь тысяч 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 штрафа 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

Постановление оглашено, копия постановления по делу № 03-5/1-10-2012 вручена представителю по доверенности (...) и направлена почтой.