

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 03-5/1-19-2012  
о назначении административного наказания  
за нарушение антимонопольного законодательства

«05» апреля 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 № 03-6/1-12-2011 о нарушении юридическим лицом – Открытым акционерным обществом «Тверская энергосбытовая компания» (далее ОАО «Тверьэнергосбыт», ОГРН (...) статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», протокол № 03-5/1-19-2012 от 23.03.2012,

в отсутствие законного представителя ОАО «Тверьэнергосбыт», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении 30.03.2012 ОАО «Тверьэнергосбыт» копии протокола, содержащего информацию о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, кроме того),

в присутствии представителя по доверенности (...),

УСТАНОВИЛ:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России) рассмотрело дело № 03-6/1-12-2011 о нарушении ОАО «Тверьэнергосбыт» статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) посредством необоснованного уклонения от заключения договоров купли–продажи (поставки) электрической энергии с ООО «Тверская энергосбытовая компания» в отношении потребителей ООО «Альстром-Тверь», ЗАО «ДКС», ОАО «Бежецкий завод «Автоспецоборудование», ООО «Завод Железобетонных конструкций», ОАО «Мелькомбинат», ООО «Инчермет».

Резолютивная часть решения по делу № 03-6/1-12-2011 объявлена 12.10.2011, решение изготовлено в полном объеме 26.10.2011. Решение по делу № 03-6/1-12-2011 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 № 03-6/1-12-2011, возбужденное по заявлению ООО «Тверская энергосбытовая компания» (далее - Заявитель), материалы которого свидетельствуют о наличии в действиях ОАО «Тверьэнергосбыт» события административного правонарушения, установлено следующее.

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 50 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.

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 Тверской области, 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 Тверской области является доминирующим.

Кроме того, 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 пунктами 5, 6 Основных положений ФРЭЭ ОАО «Тверьэнергосбыт», являясь в силу приказа РЭК Тверской области от 26.10.2006 № 108/1-нп гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ Тверской области, обязано заключить с любым заинтересованным лицом договор купли-продажи (поставки) электрической энергии и осуществлять поставку электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам 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 для последнего обязательным.

Согласно статье 3 Закона «Об электроэнергетике» гарантирующий поставщик электрической энергии – коммерческая организация, обязанная 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

К числу таких договоров относится публичный договор.

Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается (пункт 3 статьи 426 ГК РФ).

Пунктом 61 Основных положений ФРЭЭ установлен исчерпывающий перечень обстоятельств, когда гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии), а именно в следующих случаях: 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.

Порядок заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии установлен пунктами 62, 63 Основных положений ФРЭЭ.

В соответствии с пунктом 62 Основных положений ФРЭЭ лицо, которое намерено заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении 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 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.

В силу положений пункта 63 Основных положений ФРЭЭ, 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 целях организации энергоснабжения в отношении вышеуказанных точек поставки своих потребителей, ООО «Тверская энергосбытовая компания» в порядке пункта 62 Основных положений ФРЭЭ направило в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт, как

гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены энергопринимающие устройства потребителей, следующие заявки:

- в интересах потребителя ООО «Альстром-Тверь» от 22.06.2010 №357, с дополнениями к ней от 13.08.2010 №406 и от 05.10.2010 №464, которые согласно оттиску печати гарантирующего поставщика получены 22.06.2010, 14.08.2010 и 08.10.2010 соответственно;

- в интересах потребителя ЗАО «ДКС» по заявке от 24.06.2010 №359 с дополнениями к ней от 13.08.2010 №410 и дополнениями от 05.10.2010 №462, согласно оттиску печати гарантирующего поставщика получены 24.06.2010, 14.08.2010 и 08.10.2010 соответственно;

- в интересах потребителя ОАО «Бежецкий завод «Автоспецоборудование» по заявке от 01.10.2010 №457, которая согласно оттиску печати гарантирующего поставщика получена 01.10.2010;

- в интересах потребителя ООО «Завод Железобетонных конструкций» по заявке от 01.10.2010 №456, которая согласно оттиску печати гарантирующего поставщика получена 01.10.2010;

- в интересах потребителя ОАО «Мелькомбинат» по заявке от 01.10.2010 №455, которая согласно оттиску печати гарантирующего поставщика получена 01.10.2010;

- в интересах потребителя ООО «Инчермет» по заявке от 04.10.2010 №461, которая согласно оттиску печати гарантирующего поставщика получена 08.10.2010;

Договоры купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении поименованных потребителей были направлены в адрес ООО «Тверская энергосбытовая компания» с нарушением срока рассмотрения, установленного п. 63 Основных положений ФРЭЭ, именно:

- договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении потребителя ООО «Альстром-Тверь» от 30.11.2010 №631 с приложениями и протоколом разногласий к нему ОАО «Тверьэнергосбыт» направило в адрес Заявителя письмом от 09.12.2010 №022-02/3175;

- договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении потребителя ЗАО «ДКС» от 30.11.2010 №632 с приложениями и протоколом разногласий к нему ОАО «Тверьэнергосбыт» направило в адрес Заявителя письмом от 09.12.2010 №022-02/3176;

- договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении потребителя ОАО «Бежецкий завод «Автоспецоборудование» от 01.10.2010 №615 с приложениями и протоколом разногласий к нему ОАО «Тверьэнергосбыт» направило в адрес Заявителя письмом от 26.10.2010 №022-02/2740. Из приложенной копии почтового уведомления о вручении следует, что документ принят к отправке 17.11.2010, а вручен заявителю 01.12.2010;

- договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении потребителя ООО «Завод Железобетонных конструкций» от 01.10.2010 №616 с приложениями и протоколом разногласий к нему ОАО «Тверьэнергосбыт» направило в адрес Заявителя письмом от 26.10.2010 №022-02/2739. Из приложенной копии почтового уведомления о вручении следует, что документ принят к отправке 17.11.2010, а вручен заявителю 01.12.2010;

- договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении потребителя ОАО «Мелькомбинат» от 01.10.2010 №617 с приложениями и протоколом разногласий к нему ОАО «Тверьэнергосбыт» направило в адрес Заявителя письмом от 26.10.2010 №022-02/2738. Из приложенной копии почтового уведомления о вручении следует, что документ принят к отправке 17.11.2010, а вручен заявителю 01.12.2010;

- договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении потребителя ООО «Инчермет» от 08.10.2010 № 614 с приложениями и протоколом разногласий к нему ОАО «Тверьэнергосбыт» направило в адрес Заявителя письмом от

01.11.2010 №022-02/2810. На момент подачи обращения Заявителя от 17.11.2010 указанные документы им получены не были;

В силу положений пункта 63 Основных положений ФРЭЭ, 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 указанные заявки о заключении договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении поименованных потребителей и подписать, представленный ООО «Тверская энергосбытовая компания» проекты представленных договоров или направить ООО «Тверская энергосбытовая компания» протоколы разногласий, установленный п. 63 Основных положений ФРЭЭ гарантирующим поставщиком в отсутствие объективных причин для этого нарушен.

Как установлено решением Арбитражного суда Тверской области и постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу №А66-11634/2010, а также решением Арбитражного суда Тверской области и постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу №А66-11631/2010 поведение ОАО «Тверьэнергосбыт» при рассмотрении заявок ООО «Тверская энергосбытовая компания» о заключении договора купли-продажи (поставки) электрической энергии в интересах соответственно ОАО «Бежецкий завод «Автоспецоборудование» и ОАО «Мелькомбинат» свидетельствуют о необоснованном уклонении от заключения договора. При этом в судебных решениях по делу №А66-11634/2010 (ОАО «Бежецкий завод «Автоспецоборудование») суд отметил, что ОАО «Тверьэнергосбыт» направил протокол разногласий только после того, как ООО «Тверская энергосбытовая компания» обратилась в суд о понуждении к заключению договора. При рассмотрении заявок ООО «Тверская энергосбытовая компания» о заключении договора купли-продажи (поставки) электрической энергии в интересах ООО «Альстром-Тверь», ЗАО «ДКС», ООО «Завод Железобетонных конструкций», ООО «Инчермет» имели место аналогичные обстоятельства.

Несоблюдение ОАО «Тверьэнергосбыт» сроков, определенных ст. 445 Гражданского кодекса Российской Федерации и п. 63 Основных положений ФРЭЭ свидетельствует об уклонении ответчика от заключения договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии с ООО «Тверская энергосбытовая компания» в отношении потребителей ООО «Альстром-Тверь», ЗАО «ДКС», ОАО «Бежецкий завод «Автоспецоборудование», ООО «Завод Железобетонных конструкций», ОАО «Мелькомбинат», ООО «Инчермет» и являются нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07. 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в 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.

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» (ООО «Тверьоблэлектро»).

Позиция ОАО «Тверьэнергосбыт» об отсутствии нарушения прав ООО «Тверская энергосбытовая компания» фактом уклонения ОАО «Тверьэнергосбыт» от заключения договора, поскольку спорные договоры содержали условие о вступлении в силу с 01.01.2011, не может рассматриваться как мотивированная. Своевременное рассмотрение ОАО «Тверьэнергосбыт» проектов договора позволило бы ООО «Тверская энергосбытовая компания» существенно сократить договорной процесс и, возможно, завершить его до начала действия договора (01.01.2011), даже при условии наличия разногласий.

При этом необходимо учитывать положения пункта 151 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии в отношении выявления 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.

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.

Действия ОАО «Тверьэнергосбыт» образуют событие административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (норма, действующая на дату совершения административного правонарушения).

Дата совершения административного правонарушения – 01.11.2010, 09.11.2010. .

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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 № 03-6/1-12-2011 вступило в силу 26.10.2011 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.

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.

Административное правонарушение со стороны ОАО «Тверьэнергосбыт», в течение 2 месяцев необоснованно, в отсутствие законных оснований, уклонявшегося от заключения договора купли-продажи электрической энергии с ООО «Тверская энергосбытовая компания», 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.

Виновность ОАО «Тверьэнергосбыт» в совершении административного правонарушения подтверждается материалами дела № 03-6/1-12-2011, которым установлен факт нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции и протоколом № 03-5/1-19-2012.

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, убытки ООО «Тверская энергосбытовая компания», наличие многочисленных судебных споров между ОАО «Тверьэнергосбыт» и ООО «Тверская энергосбытовая компания», 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.

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 кущемлению 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.

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).

Согласно справке ОАО «Тверэнергобыт» от 30.08.2011 выручка от реализации электроэнергии на розничном рынке составила (...) руб., три сотых от этой суммы составляет (...) руб. (минимальный размер штрафов в соответствии нормой статьи 14.31 в редакции, действовавшей до 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. 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 имеет место смягчающие административную ответственность обстоятельство, установленное пунктом 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ. ОАО «Тверьэнергосбыт» с существенным нарушением срока, но направило в адрес ООО «Тверская энергосбытовая компания» подписанный проект договора до принятия решения по существу, что может рассматриваться как добровольное прекращение противоправного поведения.

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.

Учитывая наличие одного обстоятельства, смягчающего административную ответственность и одного обстоятельства, отягчающего административную ответственность, размер штрафа исчислен следующим образом: 300 000 руб (минимальный размер штрафа) плюс 350 000 руб. (половина разности максимального (1 000 000 руб.) и минимального (300 000 руб.) размера административного штрафа по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ), что составляет 650 000 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 частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на ОАО «Тверьэнергосбыт» административный штраф в размере 650 000 (шестьсот пятьдесят тысяч) 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 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

Постановление оглашено, копия постановления по делу № 03-5/1-19-2012 направлена почтой.