

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 03-5/1-21-2012  
о назначении административного наказания  
за нарушение антимонопольного законодательства

«09» 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 № 03-6/1-32-2011 о нарушении юридическим лицом – ОАО «Тверьэнергосбыт» (ИНН (...), ОГРН (...) статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», протокол № 03-5/1-21-2012 от 26.03.2012,

в отсутствие законного представителя ОАО «Тверьэнергосбыт», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении 02.04.2012 ОАО «Тверьэнергосбыт» копии протокола, содержащего информацию о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, кроме того, копия протокола вручена представителю по доверенности (...),

УСТАНОВИЛ:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России) рассмотрело дело № 03-6/1-32-2011 о нарушении ОАО «Тверьэнергосбыт» статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в части необоснованного отказа от заключения договора купли–продажи (поставки) электрической энергии в целях компенсации потерь в сетях ОАО «МРСК Центра». ОАО «Тверьэнергосбыт» выдано предписание: направить ОАО «МРСК Центра» проект договора купли-продажи (поставки) электрической энергии в целях компенсации потерь в сетях ОАО «МРСК Центра».

Резолютивная часть решения по делу № 03-6/1-32-2011 объявлена 18.07.2011, решение изготовлено в полном объеме 01.08.2011. Решением Арбитражного суда Тверской области по делу № А66-8998/2011, оставленным в силе постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда, в удовлетворении заявления ОАО «Тверьэнергосбыт» о признании недействительными вышеуказанных решения и предписания отказано.

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 № 03-6/1-32-2011, 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.

Пунктом 2 Основных положений ФРЭЭ установлено, что покупателями электрической энергии являются помимо потребителей, энергосбытовых организаций, энергоснабжающих организаций и исполнителей коммунальных услуг, также сетевые организации, приобретающие электрическую энергию для собственных нужд и для компенсации потерь электрической энергии в принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании электрических сетях.

Оказание услуг по передаче электрической энергии сопровождается возникновением потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства сетевой организации. Порядок определения потерь в электрических сетях и оплаты этих потерь регламентируются Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 N 861 (далее - Правила недискриминационного доступа). Так, пунктом 50 указанных Правил недискриминационного доступа установлено, что размер фактических потерь электрической энергии в электрических сетях определяется как разница между объемом электрической энергии, поставленной в электрическую сеть из других сетей или от производителей электрической энергии (в данном случае от истца - гарантирующего поставщика), и объемом электрической энергии, потребленной энергопринимающими устройствами, присоединенными к этой сети, а также переданной в другие сетевые организации.

По смыслу пунктов 51, 52 Правил недискриминационного доступа, фактические потери включают в себя нормативные потери, которые компенсируются за счет их включения в тариф на передачу электрической энергии и потери, не учтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию.

Согласно пункту 120 Основных положений ФРЭЭ, потери электрической энергии в электрических сетях, не учтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке, оплачиваются сетевыми организациями путем приобретения электрической энергии на розничном рынке у гарантирующего поставщика или энергосбытовой организации.

В соответствии с частью 3 статьи 32 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее – Закон «Об электроэнергетике») величина потерь электрической энергии, не учтенная в ценах на электрическую энергию, оплачивается сетевыми организациями, в сетях которых они возникли, в установленном правилами оптового и (или) розничных рынков порядке. При этом сетевые организации обязаны заключить в соответствии с указанными правилами договоры купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь в пределах не учтенной в ценах на электрическую энергию величины.

В силу пункта 2 статьи 37 Закона «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.

Таким образом, договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в целях компенсации потерь в принадлежащих сетевым организациям сетях по правовой природе является договором купли-продажи (поставки) электрической энергии, при этом обязанность заключить вышеуказанный договор действующим законодательством в сфере электроэнергетики возлагается как на гарантирующего поставщика, так и на сетевую организацию.

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.

ОАО «МРСК Центра» состоит в Реестре естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль в разделе 1 «Услуги по передаче электрической энергии и (или) тепловой энергии» с регистрационным номером № 77.1.25 (включено приказом ФСТ России от 31.03.2008 № 86-э).

ОАО «МРСК Центра», предоставляя услуги по передаче электрической энергии, является, согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъектом естественной монополии, положение которого на товарном рынке признается в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим.

Кроме того, приказом Тверского УФАС России от 23.10.2008 г. № 146 ОАО «МРСК Центра» включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, по позиции: услуги по передаче электрической энергии в границах зон применения сетей ОАО «МРСК Центра» с долей на рынке указанного товара более 50 процентов в географических границах: Тверская область.

Взаимоотношения сторон по купле-продаже электрической энергии в целях компенсации потерь в сетях ОАО «МРСК Центра» в 2010 году регулировались договором на оказание услуг по передаче электрической энергии (мощности) №7-С/01-2009 от 01.07.2009. Вышеуказанный Договор регулировал взаимные обязательства сторон:

обязательства ОАО «МРСК Центра» по оказанию услуги по передаче электроэнергии потребителям ОАО «Тверьэнергосбыт» и обязательства ОАО «Тверьэнергосбыт» по продаже электроэнергии в части компенсации потерь в сетях ОАО «МРСК Центра».

В соответствии с п. 75 Основных положений ФРЭЭ договор купли-продажи (поставки) электрической энергии, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении, изменении либо о заключении нового договора.

Поскольку Договор №7-С/01-2009 от 01.07.2009 действовал до 31.12.2010 (дополнительное соглашение № 2 от 14.10.2009), руководствуясь пунктом 75 Основных положений ФРЭЭ, ОАО «МРСК Центра» воспользовалось правом заявить о прекращении Договора, и направило в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт» соответствующее письмо от 17.11.2010 № 001-094/09-486 (согласно оттиску штампа ОАО «Тверьэнергосбыт» письмо получено 17.11.2010).

ОАО «Тверьэнергосбыт», письмом от 22.11.2010 № 022-02/2979 направило в адрес ОАО «МРСК Центра» дополнительное соглашение о продлении срока действия Договора, которое ОАО «МРСК Центра» не подписало.

ОАО «МРСК Центра» письмом 20.12.2010 № 001-094/09-500 повторно уведомило ОАО «Тверьэнергосбыт» о прекращении Договора (письмо получено 20.12.2010, что подтверждается оттиском штампа ОАО «ТЭС»).

ОАО «МРСК Центра» письмом от 30.12.2010 № ТВ/14-1/09-004 направило в адрес ОАО «ТЭС» заявку о заключении договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь в своих сетях, приложив к заявке сведения о плановых объемах электрической энергии на 2011 год с разбивкой по месяцам, перечень точек приема электрической энергии, акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности по точкам приема, а также перечень точек поставки, средств измерений и мест их установки (заявка получена ОАО «Тверьэнергосбыт» 25.01.2011, что подтверждается оттиском штампа на обоих листах заявки).

ОАО «Тверьэнергосбыт» письмом от 09.02.2011 № 022-02/304 со ссылкой на заявку от 30.12.2010 № ТВ/14-1/09-004 направило отказ от заключения договора купли-продажи (поставки) электроэнергии в целях компенсации потерь в сетях Заявителя, мотивируя отказ тем, что заключение данного договора нецелесообразно поскольку, отношения сторон по купле-продаже электрической энергии регулируются договором на оказание услуг по передаче электрической энергии № 7-С/01-2009 от 01.07.2009 (далее - Договор (отказ получен Заявителем 11.02.2011 и зарегистрирован за № 1252710)).

Письмом от 01.03.2011 № ТВ/14-1/09-040 ОАО «МРСК Центра» направило в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт» проект договора купли-продажи (поставки) электроэнергии в целях компенсации потерь в сетях на 2011 год с рядом приложений, который согласно оттиску штампа был получен ОАО «Тверьэнергосбыт» 04.03.2011.

Сведения о том, что ОАО «Тверьэнергосбыт» подписало данный проект договора, направило протокол разногласий либо мотивированный отказ заключить договор купли-продажи (поставки) электроэнергии в целях компенсации потерь не представлены.

Таким образом, материалами дела подтверждается, что ОАО «МРСК Центра» в порядке, установленном Основными положениями ФРЭЭ обращалось в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт» о заключении договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь в сетях, а ОАО «Тверьэнергосбыт» отказало в его заключении при наличии законодательно установленной обязанности заключить такой договор и в отсутствие допустимых законодательством оснований для отказа.

Вышеуказанные действия ОАО «Тверьэнергосбыт» экономически и технологически не обоснованы и противоречат нормам Закона «Об электроэнергетике», пунктам 61, 62 и 63 Основных положений ФРЭЭ и являются нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

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.

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»).

Правомерность решения и предписания по делу № 03-6/1-32-2011 подтверждена решением Арбитражного суда Тверской области по делу № А66-8998/2011, оставленным в силе постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда. Суд, в частности, отметил (стр. 6 постановления), что «антимонопольный орган пришел к обоснованному выводу, что действия общества (ОАО «Тверьэнергосбыт») экономически и технологически не обоснованы».

Аналогичный вывод содержится в судебных решениях по делу № А66-3359/2011 (исковое заявление ОАО «МРСК Центра» о понуждении ОАО «Тверьэнергосбыт» заключить договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в целях компенсации потерь в сетях). Отмечая безусловную обязанность ОАО «Тверьэнергосбыт» направить в адрес ОАО «МРСК Цетра» проект договора либо мотивированный отказ от его заключения, а также немотивированность отказа заключить договор по причине нецелесообразности, Четырнадцатый арбитражный апелляционный суд указал (стр. 9 постановления), что «суд первой инстанции пришел к выводу об уклонении ответчика (ОАО «Тверьэнергосбыт») от заключения договора с истцом (ОАО «МРСК Центра») с учетом всех фактических обстоятельств».

При таких обстоятельствах в поведении ОАО «Тверьэнергосбыт» имеется событие административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (норма, действовавшая на дату совершения административного правонарушения).

Дата совершения административного правонарушения – 09.02.2011.

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 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 № 03-6/1-32-2011 вступило в силу 01.08.2011 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», необоснованно, в отсутствие законных оснований, отказавшегося от заключения договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь в сетях ОАО «МРСК Центра», 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 отказалось от заключения договора.

Виновность ОАО «Тверьэнергосбыт» в совершении административного правонарушения подтверждается материалами дела № 03-6/1-32-2011, которым установлен факт нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции, судебными решениями по делам № А66-8998/2011 и № А66-3359/2011.

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, 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 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.

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 «Тверэнергообл» от 30.08.2011 выручка от реализации электроэнергии на розничном рынке составила (...) руб., три тысячных от этой суммы составляет (...) руб. (минимальный размер штрафа 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 отсутствуют вышеуказанные смягчающие административную ответственность обстоятельства.

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 отсутствие обстоятельств, смягчающих 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 плюс 87 500 руб. (одна восьмая разности максимального и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения), что составляет 737 500 руб. (300 000 + 350 000 + 87 500) 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, 3.1, 3.5, 4.3, частью 1 статьи 14.31, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 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 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 № 03-5/1-21-2012 направлена почтой.