

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 05-13/38-2015

«22» января 2016 года

г. Улан-Удэ

Я, «<...>», руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Бурятское УФАС России) рассмотрев в г. Улан-Удэ ул. Ленина, 55 каб. 111 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 05-13/38-2015, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Энком» (г. Улан-Удэ, ул. Борсоева, 7 а, ИНН 0326045141, КПП 032601001),

22.01.2016 в присутствии ООО «Энком» «<...>», представителя по доверенности от 10.11.2014 № 26,

22.01.2016 в присутствии потерпевшего ПАО «МРСК Сибири» «<...>», представителя по доверенности № 00/469 от 21.03.2015,

УСТАНОВИЛА:

Решением Бурятского УФАС России от 05.11.2015 № 05-11/04-2015 ООО «Энком» признано нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части уклонения от заключения договора по передаче электрической энергии от 30.12.2013, двух договоров оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.08.2014 со смежной сетевой организацией ПАО «МРСК Сибири».

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

ООО «Энком» признано субъектом естественной монополии, осуществляющим деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии, и приказом ФСТ России от 23.03.2009 № 64-э включено в реестр субъектов естественной монополии в топливно-энергетическом комплексе, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 03.1.28.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции 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 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.

На основании Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок) проведен аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции на рынке услуг передачи электрической энергии в рамках рассмотрения дела № 05-11/04-2015 от 27.02.2015. В соответствии с пунктом 1.3. Порядка определены:

- временной интервал исследования товарного рынка – с 01.10.2013 по 01.10.2014, с 01.01.2014 по 01.07.2015;

- продуктовые границы товарного рынка – услуги по передаче электрической энергии между смежными сетевыми организациями;

- географические границы товарного рынка – определены территорией местонахождения объектов электросетевого хозяйства в пгт.Каменск, п.Горный Кабанского района Республики Бурятия, по границам балансовой принадлежности электрических сетей, принадлежавших ООО «Энком» в период с 01.10.2013 по 31.08.2014 на основании договора аренды № 37-А10/13/98-Аи от 01.10.2013 с ООО «КраМЗ-ТЕЛЕКОМ»; территорией местонахождения объектов электросетевого хозяйства в пгт. Онохой Заиграевского района, г. Кяхта Кяхтинского района, с.Нижний Саянтуй Тарбагатайского района, г. Гусиноозерск Селенгинского района, п. Самарта Окинского района, п.Ирокинда Муйского района, у. Балта Мухоршибирского района, г. Улан-Удэ (п.Восточный, 4 км. Спиртзаводской трассы), п. Выдрино Кабанского района Республики Бурятия, по границам балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «МРСК Сибири» и ООО «Энком» в период с 01.01.2014 по 30.06.2015 на основании договоров аренды объектов электросетевого хозяйства, заключенных между ООО «Энком» и арендодателями, а также на основании договора купли-продажи имущества № 010-К/11 от 20.07.2011 г. с ООО «Кяхталестопром».

ОАО «МРСК Сибири» и ООО «Энком» имеют статус сетевой организации, поскольку включены в реестр субъектов естественных монополий, владеют на законных основаниях электросетевым имуществом и для данных юридических лиц установлены индивидуальные тарифы. Ответчик и заявитель являются смежными сетевыми организациями.

Объекты электросетевого хозяйства ОАО «МРСК Сибири» технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства ООО «Энком» При этом передача электрической энергии конечным потребителям осуществляется как из сетей ОАО «МРСК Сибири» через сети смежной сетевой организации ООО «Энком», так и из сетей ООО «Энком» через сети смежной сетевой организации ОАО «МРСК Сибири».

Договор на оказание услуг по передаче электрической энергии от 30.12.2013 и два договора на оказание услуг по передаче электрической энергии от 22.08.2014 направлены на урегулирование отношений между смежными сетевыми организациями.

Согласно пункта 36 постановления Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 "Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг» (далее – Правила) сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении

договора.

Договоры между смежными сетевыми организациями заключаются в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и законодательством Российской Федерации об электроэнергетике с учетом особенностей, установленных настоящими Правилами.

При необоснованном отказе или уклонении сетевой организации от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возмещении ей причиненных убытков.

Факт уклонения ООО «Энком» от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 30.12.2013, двух договоров оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.08.2014 со смежной сетевой организацией ПАО «МРСК Сибири» в отсутствие к тому правовых оснований доказан и подтверждается материалами дела № 05-11/04-2015.

При таких обстоятельствах Комиссия пришла к выводу, что действия ООО «Энком», выразившиеся в уклонении от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 30.12.2013, двух договоров оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.08.2014 со смежной сетевой организацией ПАО «МРСК Сибири», являются злоупотреблением доминирующим положением, что имело своим результатом ущемление интересов ПАО «МРСК Сибири».

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия решила признать действия ООО «Энком» в части уклонения от заключения договора по передаче электрической энергии от 30.12.2013, двух договоров оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.08.2014 со смежной сетевой организацией ПАО «МРСК Сибири», нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьёй 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность предусмотренную законодательством Российской Федерации. Так, за нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции предусмотрена административная ответственность согласно части 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.31.1](#) настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и

недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение 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, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение 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 1² статьи 28.1 КоАП РФ поводом для возбуждения настоящего административного дела является решение Комиссии Бурятского УФАС России от 05.11.2015 по делу № 05-11/04-2015 о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного уведомлением исх. от 19.11.2015 № 05-13/4780 ООО «Энком» было приглашено на составление протокола.

Протокол по настоящему административному делу составлен 09.12.2015 в присутствии представителя ООО «Энком» «<...>» по доверенности от 10.11.2014 № 26 в помещении Бурятского УФАС России, расположенном по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. 107.

Бурятское УФАС России уведомлением о составлении протокола от 19.11.2015 № 05-13/4780 запросило у ООО «Энком» следующие сведения:

1. отчет о финансовых результатах за 2014 год по форме № 0710002 (отчет о прибылях и убытках) с отметкой налогового органа.
2. справка о сумме выручки от реализации услуг по передаче электрической энергии за 2014 год в географических границах товарного рынка пгт. Каменск, п. Горный Кабанского района Республики Бурятия, пгт. Онохой Заиграевского района, г. Кяхта Кяхтинского района, с. Нижний Саянтуй Тарбагатайского района, г. Гусиноозерск Селенгинского района, п. Самарта Окинского района, п. Ирокинда Муйского района, у. Балта Мухоршибирского района, г. Улан-Удэ (п. Восточный, 4 км. Спиртзаводской трассы), п. Выдрино Кабанского района Республики Бурятия.

3. справка о сумме уплаченного НДС с дохода, полученного от реализации услуг по передаче электрической энергии за 2014 год в географических границах товарного рынка пгт.Каменск, п.Горный Кабанского района Республики Бурятия, пгт. Онохой Заиграевского района, г. Кяхта Кяхтинского района, с.Нижний Саянтуй Тарбагатайского района, г. Гусиноозерск Селенгинского района, п. Самарта Окинського района, п.Ирокинда Муйского района, у. Балта Мухоршибирского района, г. Улан-Удэ (п.Восточный, 4 км. Спиртзаводской трассы), п. Выдрино Кабанского района Республики Бурятия.

4. выписка из приказа о назначении на должность директора;

5. трудовой договор, должностная инструкция директора;

6. учредительные документы (выписка из ЕГРЮЛ, Устав, ИНН, ОГРН).

07.12.2015 ООО «Энком» представило письменное ходатайство (вх. № 6838) о предоставлении дополнительного времени для сбора информации по пунктам 2,3 вышеуказанного уведомления.

Протоколом об административном правонарушении от 09.12.2015 № 05-13/38-2015 Бурятское УФАС России продлило срок предоставления информации до 18.12.2015.

К указанному сроку ООО «Энком» не представило вышеуказанную информацию в адрес Бурятского УФАС России.

Представитель ООО «Энком» представил письменное ходатайство (вх. от 23.12.2015 № 7974) об отложении срока предоставления документов до 28.12.2015, в связи с нахождением представителя ООО «Энком» «<...>» в служебной командировке в г.Иркутск.

Определением от 23.12.2015 по делу 05-13/38-2015 Бурятское УФАС России повторно запросило у ООО «Энком» информацию по пунктам 2, 3 уведомления.

12.01.2016 ООО «Энком» (вх. № 79) представило две справки о сумме выручки ООО «Энком» от реализации услуг по передаче электрической энергии за 1-е и 2-е полугодие 2014 года.

Совокупный размер суммы выручки ООО «Энком» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2014 год за минусом НДС составил 222 606 000 рублей, сумма выручки от реализации услуг по передаче электрической энергии в географических границах товарного рынка пгт.Каменск, п.Горный Кабанского района Республики Бурятия, пгт. Онохой Заиграевского района, г. Кяхта Кяхтинского района, с.Нижний Саянтуй Тарбагатайского района, г. Гусиноозерск Селенгинского района, п. Самарта Окинського района, п.Ирокинда Муйского района, у. Балта Мухоршибирского района, г. Улан-Удэ (п.Восточный, 4 км. Спиртзаводской трассы), п. Выдрино Кабанского района Республики Бурятия за 2014 год за минусом НДС составила 155 959 363,66 рублей.

Расчет размера административного штрафа произведен в соответствии с Методическими рекомендациями по исчислению размера административного штрафа, применяемого к юридическим лицам за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31-14.33 КоАП, утвержденного

приказом ФАС России от 31.03.2015 № 219/15.

Рассмотрение дела об указанном административном правонарушении состоялось 22.01.2016 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, д.55, каб. 111.

Представитель ООО «Энком» заявил устное ходатайство об отложении рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 24.12.2015 по делу № А10-4771/2014 решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 20 февраля 2015 года по делу № А10-4771/2014 и постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 24 июля 2015 года по тому же делу отменено и направлено дело на новое рассмотрение в Арбитражный суд Республики Бурятия.

Представитель ПАО «МРСК Сибири» пояснила, что с 2014 года по настоящее время сетевая организация ООО «Энком» уклоняется от заключения договоров по передаче электрической энергии со смежной сетевой организацией ОАО «МРСК Сибири». Действительно, дело № А10-4771/2014 отменено и направлено на новое рассмотрение в Арбитражный суд РБ, по делу №А10-4834/2014 кассационная жалоба ООО «Энком» принята к рассмотрению Арбитражным судом Восточно-Сибирского округа и назначена к рассмотрению на 26.01.2016, по делу №А10-986/2014 Верховный суд РБ отказал ООО «Энком» в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

Согласно протоколов заседания коллегии Республиканской службы по тарифам Республики Бурятия от 20.12.2013 № 1/70, от 03.02.2014 № 1/2 между ООО «Энком» и ПАО «МРСК Сибири» установлен индивидуальный тариф на услуги по передаче электрической энергии на 2014 год по всем вышеуказанным точкам поставки.

Таким образом, у ООО «Энком» есть обязательство заключить договоры об оказании услуг по передаче электроэнергии, даже если отменено судебное решение.

Определением от 22.01.2016 в удовлетворении ходатайства об отложении административного дела № 05-13/38-2015 от 09.12.2015, заявленного ООО «Энком» 22.01.2016 отказано.

Рассмотрев все обстоятельства дела об административном правонарушении, в том числе решение Комиссии Бурятского УФАС России от 05.11.2015 №05-11/04-2015 о нарушении антимонопольного законодательства, установлено, что событие административного правонарушения имело место, состав административного правонарушения образуют:

Объективная сторона – противоправное действие, выразившееся в уклонении от заключения договора по передаче электрической энергии от 30.12.2013, двух договоров оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.08.2014 со смежной сетевой организацией ПАО «МРСК Сибири».

Факультативными признаками объективной стороны правонарушения являются место, время и способ совершения правонарушения: место совершения – г. Улан-Удэ, ул. Борсоева, 7 а (место нахождения юридического лица), время совершения

правонарушения – с 10.01.2014 (дата регистрации, направленного ОАО «МРСК Сибири» договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 30.12.2013 в ООО «Энком») по настоящее время; с 25.08.2014 (дата регистрации, направленных ОАО «МРСК Сибири» договоров оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.08.2014 в ООО «Энком») по настоящее время, способ совершения – уклонение от заключения договора по передаче электрической энергии от 30.12.2013, двух договоров оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.08.2014 со смежной сетевой организацией ПАО «МРСК Сибири».

объект – отношения, охраняемые антимонопольным законодательством, запрещающие злоупотребление доминирующим положением.

субъективная сторона – характеризуется виной в форме прямого умысла, направленного на нарушение антимонопольного законодательства и наступление в результате этого нарушения вредных последствий. У ООО «Энком» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП предусмотрена административная ответственность, но данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению;

субъект – ООО «Энком», которым обусловлено совершение административного правонарушения.

Таким образом, при рассмотрении дела оснований для освобождения ООО «Энком» от административной ответственности не установлено.

Обстоятельств смягчающих, отягчающих административную ответственность не установлено.

На основании вышеизложенного, и, руководствуясь, статьями 4.2, 4.3, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10, 29.11, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Энком» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.
2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью «Энком» административное наказание в виде административного штрафа в размере 2 573 329,50 рублей (два миллиона пятьсот семьдесят три тысячи триста двадцать девять рублей 50 копеек), что составляет 1,65 % суммы выручки правонарушителя от реализации услуг по передаче электрической энергии в географических границах товарного рынка пгт.Каменск, п.Горный Кабанского района Республики Бурятия, пгт. Онохой Заиграевского района, г. Кяхта Кяхтинского района, с.Нижний Саянтуй Тарбагатайского района, г. Гусиноозерск Селенгинского района, п. Самарта Окинского района, п.Ирокинда Муйского района, у. Балта Мухоршибирского района, г. Улан-Удэ (п.Восточный, 4 км. Спиртзаводской трассы), п. Выдрино Кабанского района Республики Бурятия за 2014 год.
3. В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен **не позднее 60 дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

