

ОАО «Тываэнерго»

667001, Республика Тыва, г. Кызыл,

ул. Рабочая, д. 4

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

### **по делу об административном правонарушении № А158-14.31/15**

г. Кызыл

ул. Красноармейская, 100, 4 этаж, каб. 29

*Резолютивная часть постановления объявлена 12 ноября 2015 года*

*Постановление изготовлено в полном объеме 13 ноября 2015 года*

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 28.10.2015 года и иные материалы дела № А158-14.31/15 об административном правонарушении в отношении юридического лица – Открытого акционерного общества «Тываэнерго» (далее - ОАО «Тываэнерго»), ИНН 1701029232, ОГРН 10217005009566, дата регистрации юридического лица 16.10.2002 года, юридический адрес: 667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, 4, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ,

**УСТАНОВИЛ:**

Дело об административном правонарушении № А158-14.31/15 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя юридического лица – ОАО «Тываэнерго» (почтовое уведомление № 66700086795628), в присутствии представителя \*\*\*, действующего на основании доверенности от 11.08.2015 года № 00/221/40.

**Событие административного правонарушения:** злоупотребление доминирующим положением в сфере услуг по передаче электрической энергии, выразившееся в установлении требований к установке гражданином \*\*\* прибора учета электрической энергии, не предусмотренных действующим законодательством.

В ходе рассмотрения дела № А158-14.31/15 представитель ОАО «Тываэнерго» поддержал письменные пояснения об исполнении предписания от 12.02.2015 года по делу № 04-06-08/44-10-14, представил отчет о финансовых результатах ОАО «Тываэнерго» за январь-сентябрь 2015 года и ходатайствовал учесть финансовое положение юридического лица при назначении административного наказания.

Выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к следующему.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 КоАП РФ, является принятие решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Данное нарушение антимонопольного законодательства установлено решением Тывинского УФАС России от 12.02.2015 года по делу № 04-06-08/44-10-14.

21.10.2014 г. гражданин \*\*\* обратился в Тывинское УФАС России с обращением на неправомерные действия ОАО Тываэнерго по незаконному требованию по установке учетного устройства на фасаде жилого дома, отказа указанной организации опломбировать учетное устройство.

В соответствии с пунктом 25.1 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 в технических условиях для заявителей-физических лиц должны быть указаны, в том числе, требования к приборам учета электрической энергии (мощности), устройствам релейной защиты и устройствам, обеспечивающим контроль величины максимальной мощности. Таким образом, норма закрепленная пунктом 25.1 Правил технологического присоединения, не наделяет ОАО «Тываэнерго» правом включать в технические условия требования о месте установки прибора учета электрической энергии.

Приказом Тывинского УФАС России № 507 от 21.11.2014г. было возбуждено дело № 04-06-08/44-10-14 в отношении ОАО «Тываэнерго» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения дела Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что 12.09.2012 г. между гр. \*\*\* и ОАО «Тываэнерго» был заключен договор № 627-1/5 об

осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям объекта незавершенного строительства, расположенного по адресу: ул. Педагогическая, д. 7а г. Кызыл. Приложением к договору являются технические условия № 627-1/5 от 12.09.2012 г.

По указанному договору ОАО «Тываэнерго» приняло на себя обязательства по технологическому присоединению жилого дома заявителя, расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Педагогическая, д. 7а в точке присоединения - опора ВЛ-04, отходящая от трансформаторной подстанции (ТП) 10/0,4 кВ № 322, в размере максимальной мощности 5 кВт по III категории надежности, а \*\*\* обязался оплатить стоимость указанной услуги в размере 550 рублей 00 копеек.

В соответствии с пунктом 11.2 технических условий, на Бадарчи Х.Б. возложено:

«11.2 На вводе, выполненном на фасаде жилого дома, установить шкаф учета электроэнергии заводского изготовления и однофазным счетчиком, рекомендуемым классом точности не ниже 1.0 (с подключением всех токоприемников абонента).

17.12.2014 года (вх.№ 6995) в материалы дела было представлено от ОАО «Тываэнерго» письменное пояснение, согласно которому в целях исполнения указанного договора ОАО «Тываэнерго» силами подрядной организации выполнило свою часть мероприятий по технологическому присоединению, о чем свидетельствуют акты приемки законченного строительством объекта от 19.09.2012 г. (форма ОС-1). Также представитель ОАО Тываэнерго поясняет, что каких-либо замечаний по договору от \*\*\* не поступало, договор подписан без разногласий, в связи с чем в действиях ОАО «Тываэнерго» отсутствуют какие-либо неразумные ограничения или необоснованные условия реализации заявителем своих прав.

Доказательств фактического исполнения технологического присоединения ОАО «Тываэнерго» в соответствии с пунктом 16 Правил технологического присоединения не представило.

21.01.2015 г. \*\*\* в адрес Тывинского УФАС России направил пояснение в котором указывает, что предусмотренное право согласно Правилам не является обязательством, кроме того не исключает требование ч. 1 ст. 422 ГК РФ устанавливающей, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Прямых установленных законом и иными правовыми актами требований обязывающих потребителей электроэнергии устанавливать приборы учета на фасады домов в соответствии с действующим законодательством нет. Императивных норм по установке учетного устройства на фасаде дома исключительно на границах или вблизи границ тоже нет, в связи с чем требование сетевой организации об установке выносного шкафа учета на фасаде дома не соответствует действующему законодательству.

15.09.2014 г. \*\*\* было направлено в адрес ОАО Тываэнерго обращение по не выполнению мероприятий по договору № 627-1/5 от 12.09.2012 г. заключенного с \*\*\*

Однако, официального ответа на обращение \*\*\* от ОАО Тываэнерго в адрес заявителя не поступало.

19.09.2014 г. в отношении \*\*\* был составлен акт № 001135 от 19.09.2014 г. о неучтенном (бездоговорном потреблении) электроэнергии с расчетом объема бездоговорного потребления электроэнергии в сумме 71 486 рублей 72 копейки.

Комиссия Тывинского УФАС России, выслушав пояснения лиц, участвовавших в рассмотрении дела, рассмотрев материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам (далее – технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер (абзац 1 пункта 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) с условием об оплате выполнения отдельных мероприятий по технологическому присоединению.

Согласно пункту 11.2 технических условий Бадарчи Х.Б. обязан на вводе, выполненном на фасаде жилого дома, установить шкаф учета электроэнергии заводского изготовления и однофазным счетчиком, рекомендуемым классом точности не ниже 1.0 (с подключением всех токоприемников абонента).

Пунктом 25.1 Правил определено, что в технических условиях должны быть указаны требования к приборам учета электрической энергии (мощности), устройствам релейной защиты и устройствам, обеспечивающим контроль величины максимальной мощности.

Приведенный в пункте 25.1 Правил перечень требований является закрытым и подлежит обязательному указанию в ТУ. Дополнять его иными не предусмотренными в перечне требованиями общество не вправе.

В связи с чем, установка прибора учета электроэнергии на фасаде жилого дома не соответствует требованиям Правил технического присоединения.

Пунктом 1.5.27 ПУЭ установлено, что счетчики должны размещаться в легко доступных для обслуживания сухих помещениях, в достаточно свободном и не стесненном для работы месте с температурой в зимнее время не ниже 0 град. С. Размещение счетчиков допускается в не отапливаемых помещениях и коридорах распределительных устройств электростанций и подстанций, а также в шкафах наружной установки. При этом должно быть предусмотрено стационарное их утепление на зимнее время посредством утепляющих шкафов, колпаков с подогревом воздуха внутри них электрической лампой или нагревательным элементом для обеспечения внутри колпака положительной температуры, но не выше +20 град. С.

Согласно выданным обществом техническим условиям соблюдение указанных требований не предусмотрено.

Согласно справке из ЕГРЮЛ к основной экономической деятельности ОАО «Тываэнерго» относится передача электроэнергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих на праве собственности, с

диапазоном напряжения 110 – 0,4кВ, к дополнительной относится распределение электрической энергии.

ОАО «Тываэнерго» согласно статье 3 Закона об электроэнергетике является сетевой организацией и с 06.10.2000г. Постановлением Федеральной Энергетической комиссии Российской Федерации включено в реестр субъектов естественных монополий в топливном – энергетическом комплексе.

Кроме этого приказом Красноярского УФАС России от 18.10.2001г. № 462 включено в Реестр хозяйствующих субъектов имеющих долю более 35 процентов на рынке снабжения электрической энергией (ОКДП 9440100) на территории Республики Тыва.

В соответствии с [частью 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 связи с тем, что контрагенты ОАО «Тываэнерго» (в частности, \*\*\*), занимающего доминирующее положение на рынке по представлению услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств к своим сетям, являются экономически зависимой от ОАО «Тываэнерго» стороной, действия последнего по включению в технические условия для технологического присоединения энергопринимающих устройств собственника к электрическим сетям требований, заведомо невыгодных и (или) противоречащих действующему законодательству, ущемляют (могут ущемить) интересы \*\*\*

К числу таких действий отнесены действия по навязыванию контрагенту невыгодных для него условий договора, под которыми, в частности, понимаются условия, прямо не предусмотренные нормативными правовыми актами федерального уровня.

В соответствии с позицией Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 14.04.2009 № 15747/08, сам факт включения в договор условия, прямо не предусмотренного нормативными правовыми актами федерального уровня, является нарушением антимонопольного законодательства в виде навязывания невыгодных для контрагента условий договора.

Результатом вышеперечисленных действий (бездействия) ОАО «Тываэнерго», а именно включения в договор условия, прямо не предусмотренного нормативно-правовыми актами федерального уровня явилось ущемление интересов \*\*\*, который, не подключив к электрической сети жилой дом, не может использовать его по назначению.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о нарушении ОАО «Тываэнерго» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 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 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, 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, состоит в действиях ОА «Тываэнерго», выразившихся в установлении требований к установке гражданином \*\*\* прибора учета электрической энергии, не предусмотренных действующим законодательством.

Субъектами данного правонарушения являются должностные и юридические лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Таким образом, юридическое лицо - ОАО «Тываэнерго», как субъект, занимающий доминирующее положение в сфере услуг по передаче электрической энергии в пределах территории Республики Тыва, совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ОАО «Тываэнерго» следует отметить, что ОАО «Тываэнерго» не выполнило установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3.5 КоАП РФ, административный штраф является

денежным взысканием, выражается в рублях и устанавливается для граждан в размере, не превышающем пяти тысяч рублей; для должностных лиц - пятидесяти тысяч рублей; для юридических лиц – одного миллиона рублей, или может выражаться в величине, кратной сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Продуктовые границы рынка в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии определены исходя из особенностей нарушения (категории заявителей, объекты которых присоединяются к электрическим сетям). Рассматриваемое правонарушение совершено в отношении физического лица, имеющего намерение присоединить принадлежащее ему энергопринимающее устройства к электрическим сетям ОАО «Тываэнерго» с целью использования электрическую энергию для бытовых и иных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью, то есть относящихся к категории «население», в связи с чем продуктовые границы рынка определены как услуги по передачи электрической энергии, включая услуги по технологическому присоединению, оказываемые лицам, относящихся к категории «население».

Таким образом, согласно рекомендациям ФАС России по расчету величины административного штрафа от 19.01.2012 года № ИА/1099 совокупный размер выручки от реализации услуг по передачи электрической энергии на территории Республике Тыва за 2013 год составила 206 571 400 рублей.

Так как правонарушение совершено на рынке товаров, реализация которых осуществляется по регулируемым ценам (тарифам) применяется размер штрафа от 0,3 % до 3 %.

Выручка от реализации услуг по передачи электрической энергии относящихся к категории «население» ОАО «Тываэнерго» за 2013 год составила – 206 571 400 (двести шесть миллионов пятьсот семьдесят одна тысяча четыреста) рублей, 40 копеек.

$$\text{БШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ})/2 + \text{МинШ}$$

$$\text{МаксШ} = 3 \% \text{ от совокупного размера выручки } 206\,571\,400 \text{ руб.} = 6\,197\,142 \text{ руб.}$$

$$\text{МинШ} = 0,3 \% \text{ от размера выручки от реализации услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва } 206\,571\,400 \text{ руб.} = 619\,714,20 \text{ руб.}$$

$$\text{БШ} = (6\,197\,142 - 619\,714,20)/2 + 619\,714,2 = 3\,408\,428,1 \text{ руб.}$$

Таким образом, согласно рекомендациям ФАС России по расчету величины административного штрафа от 19.01.2012 года № ИА/1099 сумма штрафа составит: **3 408 428,10** рублей (три миллиона четыреста восемь тысяч четыреста двадцать восемь рублей) 10 копеек.

В соответствии с частями 3.2, 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении

административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При назначении административного наказания в соответствии с [частью 3.2](#) настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса.

Обстоятельства, отягчающие и смягчающие административную ответственность ОАО «Тываэнерго», предусмотренные статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Представленные ОАО «Тываэнерго» документы, а именно: отчет о финансовых результатах за январь-сентябрь 2015 года, подтверждают тяжелое материальное положение юридического лица, в связи с чем имеются основания для применения положений частей 3.2 и 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ.

Таким образом, с учетом положений частей 3.2, 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, размер административного штрафа, налагаемого на ОАО «Тываэнерго», составит:

$ПШ=БШ=(МинШ/2)=619\,714,20/2=309\,857,10$  (триста девять тысяч восемьсот пятьдесят семь) рублей 10 копеек.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 1.7, 3.5, 4.1, 4.5, частью 2 статьи 14.31, 23.48, частью 1.2 статьи 28.1, статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать юридическое лицо - Открытое акционерное общество «Тываэнерго»

виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на юридическое лицо - Открытое акционерное общество «Тываэнерго» административный штраф в размере 309 857 (триста девять тысяч восемьсот пятьдесят семь) рублей 10 копеек.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

**Примечание:**

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Штраф должен быть перечислен в бюджет Российской Федерации по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России, адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, 100, 4 этаж).

ИНН 1701044223 КПП 170101001

Код бюджетной классификации: 161 1 16 02010 01 6000 140

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК 049304001

ОКТМО: 93701000

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках,

защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

Идентификатор плательщика: 21701029232170101001

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, должно будет принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно части 1, 2 статьи 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. Также с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Руководитель управления

Ф.А. Хаджиев