

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.31-1132/2020

о назначении административного наказания

9 июля 2020 года
Новосибирск

Г.

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, рассмотрев протокол № 054/04/14.31-1132/2020 от 25 июня 2020 года и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица АО «Новосибирскэнергосбыт» –

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 05.02.2020 года по результатам рассмотрения дела № 054/01/10-2229/2019 от 14.11.2019 года АО «Новосибирскэнергосбыт» признано:

- занимающим доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Новосибирской области, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
- нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем выставления счета на оплату услуги «к-32 Проверка схемы учета 3 фазного электросчетчика (схема непосредственного подключения)» в ответ на заявку ИП Вахрушевой О.А. от 04.07.2019 (вх. № 31716/19) о производстве опломбировки электрического счетчика в помещении по адресу: г. Новосибирск, ул. Мичурина, д.27, что является уклонением гарантирующего поставщика от ввода прибора учета в эксплуатацию на безвозмездной основе, и приводит к ущемлению прав и законных интересов ИП Вахрушевой О.А.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России установлено следующее.

В Новосибирское УФАС России на рассмотрение поступило обращение ИП Вахрушевой О.А. по вопросу навязывания акционерным обществом «Новосибирскэнергосбыт» (далее – АО «Новосибирскэнергосбыт») дополнительных услуг при опломбировке прибора учета электрической энергии в нежилом помещении по адресу: г. Новосибирск, ул. Мичурина, д.

27, счета от 09.07.2019 на оплату услуги «к-32 Проверка схемы учета 3 фазного электросчетчика (схема непосредственного подключения)» в ответ на заявку ИП Вахрушевой О.А. от 04.07.2019 (вх. № 31716/19) о производстве опломбировки прибора учета электрической энергии.

Энергоснабжение помещения заявителя по адресу: г. Новосибирск, ул. Мичурина, 27 осуществляется на основании договора энергоснабжения № О-990 от 12.12.2016г.

Учет потребляемой помещением электрической энергии осуществляется с применением прибора учета (заводской № 05338632). Данный прибор учета был допущен в эксплуатацию в установленном действующим законодательством порядке. Согласно паспортным данным прибора учета потребителя срок его поверки - это 1 квартал 2021 г., что следует из акта осмотра от 25.06.19г.

10.06.19г. заявитель обратился в АО «Новосибирскэнергосбыт» с заявлением (вх. № 27346/19) о необходимости распломбировки прибора учета в целях производства электромонтажных работ. Распломбировка прибора учета была выполнена потребителем в присутствии представителя АО «Новосибирскэнергосбыт», о чем имеется акт осмотра от 25.06.19г.

После проведения электромонтажных работ в помещении, заявитель вновь обратился с заявлением (вх. № 31716/19 от 04.07.19г.) о необходимости опломбировки прибора учета.

АО «Новосибирскэнергосбыт» в целях осуществления опломбировки заявителю было предложено осуществить оплату услуги «проверка схемы учета 3-фазного электросчетчика».

Согласно прайс-листу, утвержденному приказом № 609 от 31.07.19г., АО «Новосибирскэнергосбыт» осуществляет оказание дополнительных услуг, не являющихся бесплатными в силу действующего законодательства.

Стоимость услуги «проверка схемы учета трехфазного электросчетчика» (услуга № 28.1, (артикул к-32 3ф) согласно прайс-листу) составляет 1450 рублей (с НДС).

Согласно счету № 141328 от 09.07.2019 к оплате выставлена сумма 1450 руб. (с НДС) за товары (работы, услуги) «к-32 Проверка схемы учета 3-фазного электросчетчика (схема непосредственного подключения) по заявке потребителя ПУ № 05338632 ул. Мичурина, д. 27».

Пунктом 8 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утв. Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения № 442) предусмотрено, что действия, подлежащие в соответствии с настоящим документом исполнению субъектами розничных рынков, в том числе действия по вводу приборов учета в эксплуатацию, по установке пломб и (или) знаков визуального контроля по

завершении процедуры ввода прибора учета в эксплуатацию, по снятию и предоставлению показаний приборов учета, совершаются ими без взимания платы за их совершение.

В соответствии с пунктом 154 Основных положений проверка схемы подключения прибора учета является одним из этапов, комплексом работ, осуществляемым сетевой организацией или гарантирующим поставщиком при допуске прибора учета электрической энергии в эксплуатацию.

Также на это указывают пункты 149, 172 Основных положений, согласно которым в случаях демонтажа прибора учета в целях замены, ремонта или поверки прибор учета (пункт 149 Основных положений) и проверки (плановой и внеплановой) расчетного прибора учета (пункт 172 Основных положений) сетевая организация или гарантирующий поставщик осуществляет проверку схемы подключения прибора учета, являющейся одним из этапов данных работ.

При этом по итогам осуществления данных действий по проверке схемы подключения прибора учета отдельный акт, помимо акта допуска прибора учета в эксплуатацию или акта проверки расчетного прибора учета, не оформляется.

Пунктом 81(14) Правил № 354 предусмотрено, что ввод в эксплуатацию прибора учета после его ремонта, замены и поверки осуществляется в порядке, предусмотренном пунктами 81 - 81(9) настоящих Правил. Установленный прибор учета, в том числе после поверки, опломбируется исполнителем без взимания платы с потребителя, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится исполнителем повторно, в связи с нарушением пломбы или знаков поверки потребителем или третьим лицом.

Таким образом, услуги по проверке схемы подключения и опломбировке прибора учета электрической энергии осуществляются субъектами розничных рынков безвозмездно за исключением случаев, прямо предусмотренных указанными выше нормативно - правовыми актами. Данный вывод подтверждается Постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 30.05.2019 N Ф02-2244/2019 по делу N А69-2448/2018.

В данном случае действия по нарушению пломбы или знаков поверки потребителем или третьи лицом не осуществлялись, распломбировка произведена гарантирующим поставщиком на основании соответствующей заявки ИП Вахрушевой О.А., соответственно, под исключение, предусмотренное положениями пункта 81 (14) Правил № 354, указанная ситуация не попадает.

Согласно положениям статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи,

обмена или иного введения в оборот; товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Услуга допуска прибора учета в эксплуатацию, включая все ее этапы, должна осуществляться, в том числе гарантирующим поставщиком, бесплатно. Таким образом, оказание данной услуги не образует товарный рынок для случаев, когда опломбировка должна осуществляться бесплатно. В данном случае услуга предоставляется гарантирующим поставщиком, занимающим доминирующее положение на рынке поставки электрической энергии, и обусловлена необходимостью учета электрической энергии, поставляемой по прямому договору энергоснабжения № О-990 от 12.12.2016г., заключенному между ИП Вахрушевой О.А. и АО «Новосибирскэнергосбыт», в котором указан прибор учета, подлежащий опломбировке.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. «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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) 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 пятьдесят 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.

Согласно Аналитическому отчету, подготовленному отделом товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России, по результатам анализа конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) в границах Новосибирской области, за период с 01.01.2018 по 31.08.2019 АО «Новосибирскэнергосбыт» занимало доминирующее положение с долей более 50% на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Новосибирской области.

В соответствии с частью 1 пункта 13 Федерального закона от 23.11.2009 года № 261-ФЗ «Об энергоснабжении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Частью 2 статьи 13 вышеуказанного федерального закона указано, что расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов. Установленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки, и их применение должно начаться при осуществлении расчетов за энергетические ресурсы не позднее первого числа месяца, следующего за месяцем ввода этих приборов учета в эксплуатацию.

Следовательно, услуги по опломбировке и вводу в эксплуатацию прибора учета электрической энергии, которые должны осуществляться без взимания платы, не образуют отдельного вида экономической деятельности и являются нераздельной частью рынка ресурсоснабжения (электрической энергии).

Таким образом, действия АО «Новосибирскэнергосбыт» по выставлению счета от 09.07.2019 на оплату услуги «к-32 Проверка схемы учета 3 фазного электросчетчика (схема непосредственного подключения)» в ответ на заявку ИП Вахрушевой О.А. от 04.07.2019 (вх. № 31716/19) о производстве опломбировки электрического счетчика в помещении по адресу: г. Новосибирск, ул. Мичурина, д.27, указывают на уклонение гарантирующего поставщика от ввода прибора учета в эксплуатацию на безвозмездной основе, что приводит к ущемлению прав и законных интересов ИП Вахрушевой О.А. Следовательно, указанные действия АО

«Новосибирскэнергосбыт» нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ответственность *должностного лица* за 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 9.21 настоящего Кодекса, предусмотрена *частью 1 статьи 14.31* Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно сведениям, представленным АО «Новосибирскэнергосбыт» исх. №ОПРО7164 от 04.03.2020 (вх. № 3860 от 06.03.2020), должностным лицом, ответственным за решение вопроса об опломбировке и ввод в эксплуатацию приборов учета электрической энергии в АО «Новосибирскэнергосбыт» является

Согласно Дополнительному соглашению к трудовому договору № 403 от 01.10.2003 с 01.11.2014г. занимает должность заместителя начальника центра технических услуг (по монтажу и эксплуатации).

Согласно п. 2.6 Должностной инструкции заместителя начальника центра технических услуг (по монтажу и эксплуатации) (далее – Должностная инструкция) в части реализации задачи «Обеспечение деятельности подчиненных групп» заместитель начальника центра технических услуг (по монтажу и эксплуатации) обязан выдавать и контролировать задания руководителям групп, а также осуществлять контроль за качественным и своевременным выполнением работ персоналом подчиненных групп по заявкам клиентов.

Согласно п. 2.8 Должностной инструкции в части реализации задачи «Организация монтажных работ и работ по замене и установке приборов учета по заявкам клиентов» заместитель начальника центра технических услуг (по монтажу и эксплуатации) обязан контролировать сроки выполнения работ персоналом подчиненных групп по допуску в эксплуатацию приборов учета электрической энергии после установки, замены счетчиков, трансформаторов тока по заданиям, выдаваемым ИИО или по заявкам клиентов, а также контролировать оформление персоналом групп актов допуска приборов учета в эксплуатацию и своевременное составление реестра допущенных в эксплуатацию приборов учета.

Таким образом, за нарушение АО «Новосибирскэнергосбыт» части 1

статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем выставления счета на оплату услуги «к-32 Проверка схемы учета 3 фазного электросчетчика (схема непосредственного подключения)» в ответ на заявку ИП Вахрушевой О.А. от 04.07.2019 (вх. № 31716/19) о производстве опломбировки электрического счетчика в помещении по адресу: г. Новосибирск, ул. Мичурина, д.27, что является уклонением гарантирующего поставщика от ввода прибора учета в эксплуатацию на безвозмездной основе, и приводит к ущемлению прав и законных интересов ИП Вахрушевой О.А., несет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения нарушения – 630099, г. Новосибирск, ул. Орджоникидзе, д. 32.

Время совершения правонарушения - 09.07.2019 (дата выставления счета № 141328 от 09.07.2019 на оплату услуги «к-32 Проверка схемы учета 3-фазного электросчетчика (схема непосредственного подключения)» по заявке потребителя ПУ № 05338632).

При составлении протокола пояснил, что с протоколом не согласен, состава административного правонарушения в его действиях не имеется. Действия по обработке заявки ИП Вахрушевой О.А. о производстве опломбировки электрического счетчика в помещении по ул. Мичурина, 27 производились правомерно в рамках действующего законодательства и не привели к ущемлению прав и законных интересов потребителя.

09.07.2020 представлены письменные пояснения, суть которых в следующем.

По данному административному делу отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ установлена административная ответственность.

В составе административного правонарушения выделяются объективные элементы состава (объект и объективная сторона) и субъективные (субъект и субъективная сторона).

При этом, объектом выступает – общественные отношения, охраняемые нормами законодательства об административной ответственности. В данном случае, это соблюдение антимонопольного законодательства, а также

права и интересы ИП Вахрушевой О.А. на ввод прибора учета в эксплуатацию на безвозмездной основе в помещении по адресу: г. Новосибирск, ул. Мичурина, д.27.

Субъектом выступает виновное лицо, совершившее административное правонарушение и подлежащее административной ответственности в порядке, установленном административным законодательством.

Объективная сторона характеризует внешнюю сторону административного правонарушения, то есть показывает, что объективно произошло. Наиболее важным элементом объективной стороны выступает противоправное деяние (действие либо бездействие).

Субъективная сторона административного правонарушения характеризует правонарушение с точки зрения его субъекта, то есть правонарушителя. Наиболее важным элементом субъективной стороны административного правонарушения является вина правонарушителя.

Отсутствие состава административного правонарушения подтверждается отсутствием объективной стороны в данном правонарушении.

Согласно п. 81 (14) Правил № 354 ввод в эксплуатацию прибора учета после его ремонта, замены и поверки осуществляется в порядке, предусмотренном пунктами 81 - 81(9) настоящих Правил. Установленный прибор учета, в том числе после поверки, опломбируется исполнителем без взимания платы с потребителя, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится исполнителем повторно в связи с нарушением пломбы или знаков поверки потребителем или третьим лицом.

В рамках действующего договора энергоснабжения с потребителем ИП Вахрушевой О.А. учет потребляемой электрической энергии в нежилом помещении по адресу ул. Мичурина, 27 осуществляется с применением прибора учета с заводским номером 05338632. Данный прибор учета ранее уже был допущен в эксплуатацию в установленном действующим законодательством порядке без взимания платы, что подтверждается актом выполнения работ по средствам учета от 30.03.2011г. Согласно паспортным данным срок поверки прибора учета истекает в первом квартале 2021г. Следовательно, в 2019 году срок его межповерочного интервала не истек, прибор учета был пригоден к расчетам, необходимость в его распломбировке и демонтаже отсутствовала.

10.06.19г. заявитель обратился в АО «Новосибирскэнергосбыт» с заявлением (вх. № 27346/19) о проведении распломбировки прибора учета в целях производства электромонтажных работ.

25.06.2019г. прибор учета был распломбирован (пломба нарушена) потребителем в присутствии представителя АО «Новосибирскэнергосбыт»,

чтобы нарушение пломбы таким образом не было несанкционированным и не повлекло бы выявление безучетного потребления электрической энергии и, соответственно, доначисления платы законодательно установленными расчетными способами. Следовательно, присутствие сотрудника АО «Новосибирскэнергосбыт» было вызвано исключительно желанием потребителя избежать вышеуказанных рисков.

Факт присутствия сотрудника АО «Новосибирскэнергосбыт» не свидетельствует о том, что распломбировка была произведена гарантирующим поставщиком. Пломба была снята самим потребителем в присутствии инженера-инспектора АО «Новосибирскэнергосбыт», о чем была сделана соответствующая отметка в акте от 25.06.2019г.

Сотрудник АО «Новосибирскэнергосбыт» присутствовал при снятии потребителем пломбы с прибора учета и составлял об этом соответствующий акт исключительно с целью того, чтобы демонтаж пломбы был санкционированным. В противном случае, в случае выявления факта несанкционированного нарушения пломбы или знаков визуального контроля в соответствии с нормами действующего законодательства в отношении такого потребителя должен составляться акт о неучтенном (безучетном) потреблении.

Однако, независимо от того, был ли факт нарушения пломбы потребителем санкционированным либо несанкционированным, последствия нарушения пломбы являются идентичными: прибор учета является нерасчетным и для ввода его в эксплуатацию необходима повторная опломбировка.

Учитывая тот факт, что распломбировка прибора учета была осуществлена потребителем для проведения электромонтажных работ, то есть прибор учета был пригоден к расчетам и необходимости в снятии пломбы не имелось, ответчик полагает, что ситуация подпадает под исключение, описанное в п. 81 (14) Правил предоставления коммунальных услуг № 354, то есть ввод в эксплуатацию прибора учета должен производиться на возмездной основе, так как пломба была нарушена потребителем.

Следовательно, в сложившейся ситуации АО «Новосибирскэнергосбыт» не имело цели нарушить права потребителя на безвозмездное получение услуги по вводу в эксплуатацию прибора учета, а соблюдало порядок, установленный нормами действующего законодательства, а именно п. 81 (14) Правил № 354, так как пломба на приборе учета была нарушена потребителем в целях проведения электромонтажных работ в помещении.

Таким образом, учитывая изложенные обстоятельства, лицо полагает, что в данном случае отсутствует объективная сторона правонарушения, так как действие АО «Новосибирскэнергосбыт» по выставлению счета на оплату услуги ИП Вахрушевой О.А. являлись правомерными и подпадали под исключение, предусмотренное нормами п. 81 (14) Правил № 354.

В отношении субъекта и субъективной стороны пояснил следующее.

Субъектом должно являться виновное лицо. Субъективная же сторона заключается в виновности в действиях субъекта.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

При этом в соответствии со ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана и также оно не обязано доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Учитывая изложенные выше доводы о том, что действия АО «Новосибирскэнергосбыт» по выставлению счета на ввод в эксплуатацию прибора учета по заявке ИП Вахрушевой О.А. осуществлялись в соответствии с требованиями действующего законодательства и были прямо предусмотрены в п. 81 (14) Правил № 354, так как прибор учета ранее был введен в эксплуатацию, необходимость его замены или поверки отсутствовала и пломба была нарушена потребителем, что является основанием для взимания платы за допуск в эксплуатацию прибора учета в силу прямого указания на это в законе, то ответчик полагает, что в данном случае надлежащим образом исполнял свои должностные обязанности, и взаимодействие с потребителем ИП Вахрушевой О.А. по ее заявке было организовано в соответствии с приведенными выше нормами действующего законодательства. Следовательно, в действиях отсутствует умысел на совершение каких-либо противоправных действий, а соответственно, в составе административного правонарушения отсутствуют признаки субъективной стороны в виде виновных действий субъекта.

В том случае, если комиссией Новосибирского УФАС России усматривается состав нарушения в действиях то он просит при назначении наказания учесть следующие обстоятельства.

В соответствии с п. 2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно п. 2 ст. 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с чем, просит учесть тот факт, что ранее он не привлекался к административной ответственности за подобные правонарушения. Кроме того,полагает, что надлежащим образом исполнял свои должностные обязанности и поручения вышестоящего руководства. Более того, в ходе рассмотрения дела Комиссией Новосибирского УФАС России никаким образом не препятствовал рассмотрению дела и предоставлению необходимых документов, не способствовал сокрытию необходимой информации, тем самым всячески содействовал антимонопольному органу в рассмотрении дела и установлении по делу фактических обстоятельств.

Согласно п. 4 ст. 4.2 КоАП РФ 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, также относится к числу обстоятельств, смягчающих административную ответственность.

Также ... отметил, что вынесенное антимонопольным органом предписание было исполнено добровольно в установленный срок, о чем Новосибирское УФАС России было своевременно уведомлено, что также является одним из обстоятельств, смягчающих административную ответственность лица.

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с разъяснениями Пленума ВС РФ от 24.03.2005г. № 5 малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Также согласно разъяснениям ВАС РФ от 02.06.2004г. № 10 при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного судам

надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность. Так, не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье Особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий.

... полагает, что в данном случае, учитывая тот факт, что при взаимодействии с потребителем ИП Вахрушевой О.А. по ее заявке на опломбировку прибора учета в помещении по ул. Мичурина, 27 ... надлежащим образом исполнял свои должностные обязанности, действуя в соответствии с нормами законодательства в сфере электроэнергетики, то такое правонарушение может быть признано малозначительным. Кроме того, размер причиненного ущерба не является значительным, а последствия совершения правонарушения нельзя признать тяжкими. Следовательно, просит Новосибирское УФАС России рассмотреть вопрос об освобождении его от административного наказания ввиду малозначительности совершенного правонарушения.

Таким образом, учитывая изложенные обстоятельства, полагает, что в его действиях отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, а в том случае если Новосибирское УФАС России придет к выводу о наличии состава правонарушения, считает, что при назначении наказания должны быть учтены приведенные обстоятельства, смягчающие административную ответственность, а также рассмотрен вопрос о малозначительности совершенного деяния.

На рассмотрении дела об административном правонарушении поддержал ранее представленные письменные пояснения, также поддержал заявленное ходатайство о признании административного правонарушения малозначительным и заявил об учете смягчающих обстоятельств.

В отношении доводов лица Новосибирским УФАС России установлено следующее.

На основании абз. 2 пункта 81 Правил № 354 ввод установленного прибора

учета в эксплуатацию, то есть документальное оформление прибора учета в качестве прибора учета, по показаниям которого осуществляется расчет размера платы за коммунальные услуги, осуществляется исполнителем в том числе на основании заявки собственника жилого или нежилого помещения, поданной исполнителю.

В ответ на заявку ИП Вахрушевой О.А. (вх. № 31716/19 от 04.07.2019) по вопросу опломбировки прибора учета АО «Новосибирскэнергосбыт» направило в адрес заявителя счет № 141328 от 09.07.2019 на сумму 1450 руб. (с НДС) за услугу «к-32 Проверка схемы учета 3-фазного электросчетчика (схема непосредственного подключения) по заявке потребителя ПУ № 05338632 ул. Мичурина, д. 27», уведомления о несоответствии заявки требованиям действующего законодательства заявителю не направлялось.

Пунктом 81(14) Правил № 354 предусмотрено, что ввод в эксплуатацию прибора учета после его ремонта, замены и поверки осуществляется в порядке, предусмотренном пунктами 81 - 81(9) настоящих Правил. Установленный прибор учета, в том числе после поверки, опломбировывается исполнителем без взимания платы с потребителя, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится исполнителем повторно, в связи с нарушением пломбы или знаков поверки потребителем или третьим лицом.

Согласно материалам рассматриваемого дела снятие пломбы перед демонтажем для проведения поверки прибора учета осуществлено потребителем в присутствии инженера-инспектора АО «Новосибирскэнергосбыт», что следует из акта осмотра измерительных комплексов учета от 25.06.2019.

Вместе с тем факт нарушения пломбы или знаков поверки не зафиксирован, соответствующий акт не составлен. Следовательно, документальное подтверждение несанкционированного вмешательства потребителя или третьих лиц в работу прибора учета электрической энергии отсутствует.

Таким образом, в данном случае установленный прибор учета должен быть опломбирован и введен в эксплуатацию исполнителем без взимания платы с потребителя.

В соответствии с частью 8 статьи 13 Закона об энергосбережении действия по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов вправе осуществлять лица, отвечающие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации для осуществления таких действий.

Услуга допуска прибора учета в эксплуатацию, включая все ее этапы, должна осуществляться, в том числе гарантирующим поставщиком, бесплатно. Таким образом, оказание данной услуги не образует товарный

рынок для случаев, когда опломбировка должна осуществляться бесплатно. В данном случае услуга предоставляется гарантирующим поставщиком, занимающим доминирующее положение на рынке поставки электрической энергии, и обусловлена необходимостью учета электрической энергии, поставляемой по прямому договору энергоснабжения № О-990 от 12.12.2016г., заключенному между ИП Вахрушевой О.А. и АО «Новосибирскэнергосбыт», в котором указан прибор учета, подлежащий опломбировке.

Отказ от опломбировки приборов учета электрической энергии и взимание платы за допуск прибора учета в эксплуатацию, включая все ее этапы, действующим законодательством не предусмотрены.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 05.02.2020 года по результатам рассмотрения дела № 054/01/10-2229/2019 от 14.11.2019 года АО «Новосибирскэнергосбыт» признано, в том числе, нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем выставления счета на оплату услуги «к-32 Проверка схемы учета 3 фазного электросчетчика (схема непосредственного подключения)» в ответ на заявку ИП Вахрушевой О.А. от 04.07.2019 (вх. № 31716/19) о производстве опломбировки электрического счетчика в помещении по адресу: г. Новосибирск, ул. Мичурина, д.27, что является уклонением гарантирующего поставщика от ввода прибора учета в эксплуатацию на безвозмездной основе, и приводит к ущемлению прав и законных интересов ИП Вахрушевой О.А. Данное решение, в указанной части, АО «Новосибирскэнергосбыт» не обжаловано, вступило в законную силу.

Ходатайство лица о малозначительности совершенного правонарушения не может быть удовлетворено ввиду следующего.

Согласно ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Вменяемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным, так как нарушение АО «Новосибирскэнергосбыт» антимонопольного законодательства привело к причинению вреда ИП Вахрушевой О.А., путем ущемления прав и законных интересов ИП Вахрушевой О.А. Указанные обстоятельства были установлены при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства, подтверждаются материалами дела № 054/01/10-2229/2019 и зафиксированы в решении Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 05.02.2020 по указанному делу.

Таким образом, основания для применения в данном случае положений ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Должностное 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 (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

Выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных частью 2 статьи 26.2 КоАП РФ.

Согласно статье 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В рассматриваемом случае решения и действия привели к нарушению АО «Новосибирскэнергосбыт» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, материалами рассматриваемого дела подтверждается, что в действиях заместителя начальника центра технических услуг (по монтажу и эксплуатации) ... содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

У ... имелась возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, в частности, произвести опломбировку электрического счетчика в помещении по адресу: г. Новосибирск, ул. Мичурина, д. 27 на безвозмездной основе.

.... не предпринял зависящих от него мер, необходимых и достаточных для

соблюдения требований действующего законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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 9.21 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на *должностных лиц* в *размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей*.

Согласно пункту 4, пункту 7 части 1 статьи 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются, в том числе 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; 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) и муниципальный контроль.

При рассмотрении дела об административном правонарушении антимонопольным органом в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность, учтены обстоятельства, предусмотренные пунктом 4, пунктом 7 части 1 статьи 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Обстоятельства, закрепленные статьей 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не установлены.

Руководствуясь статьей 23.48 и частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая наличие смягчающих и отсутствие отягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать заместителя начальника центра технических услуг (по монтажу и

эксплуатации) АО «Новосибирскэнергосбыт» – виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Применить к начальнику центра технических услуг (по монтажу и эксплуатации) АО «Новосибирскэнергосбыт» – меру ответственности в виде административного штрафа в размере **15000 (пятнадцать тысяч) рублей**.

Согласно части 1 статьи 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001 Сибирское ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК 161 1 16 01141 01 0031 140, ОКТМО 50701000. УИН 16100500000000583296.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со ст. 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.(1)

Согласно требованиям статьи 29.11 КоАП РФ резолютивная часть данного постановления по делу об административном правонарушении оглашена в полном объеме немедленно по окончании рассмотрения дела.

(1) В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.