

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении

«14» марта 2019 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская,

5

Я, <...> (далее также – должностное лицо Кемеровского УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица Публичного акционерного общества «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» (650036, Кемеровская область, г. Кемерово, пр. Ленина, 90/4; ОГРН 1064205110133, ИНН 4205109214, дата регистрации юридического лица 01.07.2006г.) (далее – ПАО «Кузбассэнергосбыт»), заместителя начальника отделения – руководителя Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» <...> по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь п. 1 ч. 1 ст. 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

### УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по делу № 33/А-10-2017 от 03.03.2018 (в полном объеме изготовлено 26.03.2018) ПАО «Кузбассэнергосбыт» было признано нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Нарушение ПАО «Кузбассэнергосбыт» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции выразилось в злоупотреблении доминирующим положением на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии, а именно в:

- нарушении п. 15 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (в редакции, действовавшей на 31.07.2017, далее – Правила ограничения режима потребления), в части несоблюдения сроков уведомления ИП <...> (далее также – Заявитель) о введении режима ограничения потребления на объекте, расположенный по адресу: <...>, принадлежащем Заявителю (письмо исх. № 80-2233-29/1365), с учетом того, что дата предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем;
- составлении Акта об отказе в доступе инициатора к энергопринимающим устройствам на объекте ИП <...> в отсутствие подтверждения получения предпринимателем уведомления о введении режима ограничения потребления;
- направлении ПАО «Кузбассэнергосбыт» заявки (исх. № 80-22-33-29/1417 от 10.08.2017) в адрес Общества с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» (далее – ООО «КЭНК») на введение полного режима

ограничения потребления электрической энергии на объекте ИП <...>, в которой содержались недостоверные сведения о том, что индивидуальный предприниматель уведомлен о введении в отношении принадлежащих ему энергопринимающих устройств режима ограничения потребления электрической энергии, что привело к ущемлению интересов ИП <...> в сфере предпринимательской деятельности.

Статьей 14.31 КоАП РФ за злоупотребление занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом предусмотрена административная ответственность. Согласно ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное лицо.

На основании 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.

Согласно сведениям, представленным ПАО «Кузбассэнергосбыт» в адрес Кемеровского УФАС России, ответственным за нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции является заместитель начальника отделения – руководитель Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» <...>.

07.09.2018 Кемеровским УФАС России в адрес должностного лица ПАО «Кузбассэнергосбыт», заместителя начальника отделения – руководителя Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» <...> было направлено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 536/03-АДМ-2018 (исх. № 03/8823), в котором было указано, что ему либо его защитнику надлежит явиться 05.10.2018 в Кемеровское УФАС России для дачи объяснений по факту нарушения антимонопольного законодательства, а также для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

В назначенное время 05.10.2018 на процедуру составления и подписания протокола явился <...>.

При участии должностного лица ПАО «Кузбассэнергосбыт» был составлен и подписан протокол по делу № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении (исх. № 03/9476 от 05.10.2018). Копия протокола вручена <...>.

Определением от 05.10.2018 (исх. № 03/9832 от 08.10.2018) рассмотрение дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено на 19.10.2018.

19.10.2018, изучив материалы дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении должностное лицо Кемеровского УФАС России, пришло к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 536/03-АДМ-2018 необходимо истребование дополнительных материалов по делу.

Определением от 19.10.2018 (исх. № 03/10295 от 19.10.2018) рассмотрение дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено на 19.11.2018.

06.11.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> (вх. № 5261э) об отложении рассмотрения дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных документов. Данное ходатайство было удовлетворено.

Определением от 19.11.2018 (исх. № 03/11367 от 20.11.2018) рассмотрение дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено на 19.12.2018.

18.12.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> (вх. № 6191э) об отложении рассмотрения дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных документов. Данное ходатайство было удовлетворено.

Определением от 19.12.2018 (исх. № 03/13231 от 20.12.2018) рассмотрение дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено на 18.01.2019.

17.01.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> (вх. № 211э) о рассмотрении дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении в свое отсутствие.

Должностным лицом Кемеровского УФАС России была установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением от 18.01.2019 (исх. № 03/402 от 22.01.2019) рассмотрение дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено на 15.02.2019.

13.02.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> (вх. № 695э) о рассмотрении дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении в свое отсутствие.

Кроме того, <...> представил дополнительные пояснения по делу № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении.

Вместе с тем должностным лицом Кемеровского УФАС России была установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением от 15.02.2019 (исх. № 03/1504 от 20.02.2019) рассмотрение дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено на 14.03.2019.

13.03.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> (вх. № 1267э) о рассмотрении дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении в свое отсутствие.

Изучив материалы дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении должностное лицо Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

01.05.2016г. между ИП <...> (далее также потребитель) и ПАО «Кузбассэнергосбыт» (далее – также гарантирующий поставщик) был заключен договор

электроснабжения № 660126 (далее – Договор № 660126), по условиям которого гарантирующий поставщик осуществляет продажу электрической энергии, а потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию в порядке и в сроки, установленные настоящим договором.

Договор № 660126 в отношении объекта Заявителя заключен, в том числе на основании Акта раздела границ балансовой принадлежности сторон № 83/16-05 и Акта раздела границ эксплуатационной ответственности сторон № 83/16-06, составленных между ИП <...> и ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (далее – ООО «КЭНК»), согласно которым максимальная мощность объекта Заявителя составляет 9 кВт, источник питания фидер ф. 0,4-7-2, ТП-143 6/0,4 кВ, Подстанция 35/6 кВ «Шахта № 12». Граница раздела балансовой принадлежности установлена по контактному соединению КЛ 0,4 кВ на зажимах коммутационного аппарата в щите учета, установленного на опоре ВЛ 0,4 кВ от ТП-143 6/0,4кВ.

Величина присоединенной мощности энергопринимающих установок, а также время работы в течение суток указаны в Приложении № 3 к Договору № 660126.

Из заявления ИП <...> следовало, что 14.07.2017 без предварительного уведомления введено полное ограничение потребления электрической энергии в отсутствии задолженности по Договору № 660126.

Из ответа ПАО «Кузбассэнергосбыт», представленного в адрес Кемеровского УФАС России (вх. № 6721 от 02.10.2017), следует, что 31.07.2017 в связи с наличием задолженности по оплате за электрическую энергию по Договору № 660126 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес Заявителя уведомление о введении режима ограничения потребления на объекте, являющимся точкой поставки по договору, и о необходимости погашения задолженности (письмо исх. № 80-22-33-29/1365). Уведомление направлено ценным письмом (имеется печать ФГУП «Почта России», что письмо принято в отделении связи 02.08.2017, почтовый идентификатор 65270010017535).

В данном уведомлении указано, что при невыполнении Заявителем требования об осуществлении первого самостоятельного платежа за июль 2017 г. в размере 2 983,04 руб. задолженности по оплате за потребленную электрическую энергию по Договору № 660126 в отношении объекта Заявителя, начиная с 10 часов 00 минут 11.08.2017 часов 00 минут, до даты погашения задолженности будет введено частичное ограничение потребления электрической энергии.

Также в уведомлении указано, что в присутствии представителя ПАО «Кузбассэнергосбыт» Заявителю необходимо самостоятельно произвести отключение электрической энергии: освещение киоска (<...>).

При дальнейшем неисполнении обязательств по оплате согласно условиям договора 14.08.2017 будет введено полное ограничение потребления электрической энергии на объекте Заявителя.

К указанному сроку потребителю необходимо принять меры для безаварийного прекращения технологического процесса и обеспечение безопасности людей и сохранности оборудования в связи с введением режима ограничения.

10.08.2017 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «КЭНК» заявку (исх.

№ 80-22-33-29/1417) на введение полного режима ограничения потребления электрической энергии на объекте: ПС 35/6 кВ «Шахта № 12», Ф6-23-Г, ТП- 143, ВЛИ-0,4 кВ (<...>). Основание ограничения: неоднократное нарушение сроков оплаты за потребленные энергоресурсы. Срок вводимого ограничения: до полного погашения задолженности. Уровень ограничения 9 кВт.

11.08.2017 в 10 часов 00 минут ПАО «Кузбассэнергосбыт» составило Акт об отказе в доступе к энергопринимающим устройствам представителей инициатора и или (исполнителя) при осуществлении потребителем действий по самостоятельному ограничению режима потребления электрической энергии, в котором указано, что потребитель уведомлен о предстоящем введении режима ограничения уведомлением от 31.07.2017 (исх. № 80-22-33-29/1365). Однако имеется отметка, что потребитель отсутствовал в месте нахождения энергопринимающих устройств.

В связи с необеспечением потребителем допуска к энергопринимающим устройствам инициатора и (или) исполнителя ограничение режима потребления электрической энергии будет введено исполнителем с центров питания.

Данный акт составлен в одном экземпляре и подписан двумя незаинтересованными лицами: <...>, <...>.

14.08.2017 в 15 часов 00 минут ООО «КЭНК» на объекте Заявителя согласно заявке ПАО «Кузбассэнергосбыт» было введено полное ограничение режима потребления электрической энергии путем отключения автоматического выключателя в РЩ 0,4 кВ на опоре ВЛИ 0,4 кВ, установлены контрольные пломбы на автоматическом выключателе РЩ 0,4 кВ. В результате составлен Акта ограничения потребления электрической энергии (далее– Акт ограничения). Представители потребителя от подписания Акта ограничения отказались. В Акте ограничения имеется указание, что акт был передан <...>.

15.08.2017 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «КЭНК» заявку (исх. № 80-2233-29/1420) на возобновление режима потребления электрической энергии, в которой указано на то, что 16.08.2017 на объекте Заявителя требуется произвести возобновление режима потребления в объеме 9 кВт. Основание для возобновления: оплата за потребленную электрическую энергию.

16.08.2017 в 08 часов 30 минут ООО «КЭНК» на объекте Заявителя согласно заявке ПАО «Кузбассэнергосбыт» было возобновлено электроснабжение в полном объеме путем включения автоматического выключателя в РЩ 0,4 кВ на опоре ВЛИ 0,4 кВ. Акт составлен без присутствия представителя ИП <...>.

В соответствии с п. 1 ст. 539 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее– ГК РФ) по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Согласно п. 1 ст. 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

На основании абз. 2 п. 2 ст. 546 ГК РФ прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке, в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

В соответствии с ч. 3 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) порядок взаимодействия субъектов розничных рынков, участвующих в обороте электрической энергии, с организациями технологической инфраструктуры на розничных рынках предусмотрены Основными положениями.

В силу ч. 7 ст. 28 Закона об электроэнергетике Правительством Российской Федерации утверждается порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями – участниками оптового и розничных рынков, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями, а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварийных ситуаций. Указанный порядок в части введения ограничения режима потребления электрической энергии в связи с неисполнением обязательств по оплате электрической энергии обеспечивает:

обязательность предварительного (не менее чем за десять дней) предупреждения о возможном введении полного и (или) частичного ограничения режима потребления, содержащего информацию о состоянии задолженности потребителя за электрическую энергию, а также о предполагаемом сроке введения ограничений режима потребления; обязательность введения предварительного частичного ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, перед полным ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, для категорий потребителей, определяемых Правительством Российской Федерации.

В соответствии с п. 1 Правил ограничения режима потребления настоящие Правила устанавливают основы регулирования отношений, связанных с введением полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями электрической энергии (мощности) – участниками оптового и розничных рынков электрической энергии (далее – потребители), в том числе его уровня (далее – ограничение режима потребления), которое предполагает прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям или сокращение объемов потребления электрической энергии (мощности) в определенных настоящими Правилами случаях.

На основании пп. «б» п. 2 Правил ограничения режима потребления ограничение режима потребления электрической энергии вводятся при нарушении своих обязательств потребителем, выразившихся в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один

период между установленными договором сроками платежа, а для граждан-потребителей за 2 расчетных периода, либо к образованию задолженности потребителя перед энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке. в размере, установленном в договоре.

На основании пп. «а» п. 4 Правил ограничения режима потребления ограничение режима потребления вводится в связи с наступлением обстоятельств, указанных в пп. «а», абзацах втором, четвертом и пятом пп. «б», в пп. «е», «ж» и «к» п. 2 настоящих Правил, по инициативе гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), перед которым не исполнены обязательства или обязательства по договору с которым прекращаются.

Порядок оплаты установлен в Приложении № 8.1 к Договору № 660126.

Согласно п. 1 Приложения № 8.1 потребитель обязан произвести оплату электрической энергии путем перечисления на расчетный счет или в кассу гарантирующего поставщика в следующем порядке:

- до 15 числа расчетного месяца – 70 % стоимости объема электрической энергии, подлежащего оплате в расчетном месяце;

- до 18 числа месяца, следующего за расчетным окончательный расчет за фактическое потребление электрической энергии в расчетном месяце с обязательным уведомлением гарантирующего поставщика о произведенном платеже посредством факсимильной связи.

Подлежащий оплате объем покупки электрической энергии для расчета платежей, которые должны быть произведены гарантирующему поставщику потребителем до 15 числа расчетного месяца, принимается равным объему потребления электрической энергии за предшествующий расчетный период.

В соответствии с п. 3 Приложения № 8.1 к Договору № 660126, в случае, если стоимость фактического объема электрической энергии, потребленной потребителем в расчетном периоде меньше, чем сумма первого и оборот платежа за тот же период, сумма образовавшейся переплаты засчитывается в последующих расчетных периодах.

Вместе с тем материалами дела № 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства подтверждено, что порядок внесения платы за потребленную электрическую энергию, установленный п. 1 Приложения № 8.1 Договору № 660126, сторонами в рассматриваемый период не соблюдался.

ИП <...> в материалы дела представлены уведомления ПАО «Кузбассэнергосбыт» о необходимости внесения платы за электрическую энергию направленные в его адрес (письма исх. № б/н от 13.06.2017, исх. № 80-22-33-04/1497 от 12.07.2017, исх. № 80-22-33-04/1497 от 11.08.2017).

В уведомлении от 13.06.2017 ПАО «Кузбассэнергосбыт» указало на то, что ИП <...> необходимо произвести промежуточный (самостоятельный) платеж за июнь 2017 в размере 2809 руб. до 15.06.2017. При оплате потребителю в назначении платежа нужно было указать номер договора и месяц, в счет которой производится оплата.

28.06.2017 ИП <...> на расчетный счет ПАО «Кузбассэнергосбыт» было внесено 8 400 руб. (подтверждено кассовым чеком).

В уведомлении от 12.07.2017 ПАО «Кузбассэнергосбыт» указало на то, что ИП <...> необходимо произвести окончательный платеж за июнь и промежуточный (самостоятельный) платеж за июль 2017 г. до 14.07.2017. При оплате потребителю в назначении платежа нужно было указать номер договора и месяц, в счет которого производится оплата.

25.07.2017 ИП <...> на расчетный счет ПАО «Кузбассэнергосбыт» было внесено 5 100 руб. (подтверждено кассовым чеком).

В соответствии с Актом сверки по состоянию на 30.06.2017 у ИП <...> по Договору № 660126 имелась дебиторская задолженность в размере 933,04 руб.

Согласно пояснениям ИП <...> данным на заседании Комиссии, в процессе исполнения Договора № 660126 им всегда единовременно вносилась плата за весь предыдущий расчетный период после 18 числа текущего месяца (следующего за расчетным). Никаких претензий по поводу оплаты электрической энергии со стороны ПАО «Кузбассэнергосбыт» не предъявлялось.

Вместе с тем из материалов дела следует, что ПАО «Кузбассэнергосбыт» уведомление о необходимости внесения платы направлялось только один раз в расчетный период в текущем месяце с указанием двух платежей (промежуточного (самостоятельно) за текущий месяц и окончательного платежа за предыдущий месяц).

В связи с чем ИП <...> вносил плату в сроки регулярно согласно установившемуся между сторонами обычаю.

Согласно п. 1 ст. 5 ГК РФ обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

На основании п. 2 ст. 5 ГК РФ обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Из чего следует, что ИП <...> следовало вносить плату согласно п. 1 Приложения № 8.1 договору.

Сведений об указании в назначении вносимых ИП <...> платежей месяца, в счет которого производится оплата в материалы дела не представлено.

Согласно письму ПАО «Кузбассэнергосбыт», представленному в материалы дела № 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. № 752 от 09.02.2018), в нарушение условий Договора № 660126 по состоянию на 31.07.2017 с учетом внесенной ИП <...> 25.07.2017 платы в размере 5 150 руб. ПАО «Кузбассэнергосбыт» самостоятельно было отнесено на погашение дебиторской задолженности за июнь в размере 933,04 руб. и частично в счет промежуточного (самостоятельного) платежа за июль 2017г. (14.07.2017 начислено ПАО «Кузбассэнергосбыт» 7200 руб.), в связи с чем у ИП <...> возникла просроченная

заложенность перед ПАО «Кузбассэнергосбыт» в размере 2 983,04 руб.

Таким образом, на основании изложенного довод Заявителя об отсутствии оснований для введения режима ограничения потребления электрической энергии, указанных в пп. «б» п. 2 Правил ограничения режима потребления, Комиссией отклонен.

Между тем, из пояснений ИП <...> следует, что он никогда не допускал задолженности за потребленную электрическую энергию по Договору № 660126 и, как обычно, внес бы за расчетный период плату после 18 числа текущего месяца, ПАО «Кузбассэнергосбыт» об изменении порядка установившегося порядка оплаты предпринимателя, а именно: о необходимости строго соблюдения п. 1 Приложения № 8.1 в части сроков внесения платежей Заявителя отдельно не уведомляло.

При этом 31.07.2017 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ИП <...> уведомление о введении режима ограничения потребления на объекте, являющимся точкой поставки по договору, и о необходимости погашения задолженности (письмо исх. № 80-22-33-29/1365), которое он, как следует из материалов дела, не получил.

Согласно п. 15 Правил ограничения потребления (в редакции, действовавшей на 31.07.2017) введение ограничения режима ограничения потребления в связи с наступлением обстоятельств, указанных в абзацах втором и третьем пп. «б», пп. «д» п. 2 настоящих Правил, осуществляется в следующем порядке:

а) обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления (подписывается инициатором введения ограничения или сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления, и вручается потребителю под расписку либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) с указанием:

размера задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям; даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем; даты полного ограничения режима потребления, подлежащего введению в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в указанном в уведомлении размере после введения частичного ограничения.

б) в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления:

введение частичного ограничения режима потребления в соответствии с п. 9 или п. 11 настоящих Правил на указанный в уведомлении срок; введение полного

ограничения режима потребления по истечении 3 дней со дня введения частичного ограничения режима потребления (по истечении 3 дней с указанной в уведомлении даты планируемого введения частичного ограничения режима потребления (если введение частичного ограничения невозможно по технической причине) либо по истечении 3 дней с даты составления акта об отказе в доступе (если введение частичного ограничения невозможно по причине, указанной в п. 11 настоящих Правил). Отдельное уведомление о планируемом введении полного ограничения режима потребления не направляется.

Порядок ограничения режима потребления электрической энергии определен сторонами в Приложении № 9 к Договору № 660126.

Согласно пп. «б» п. 1 Приложения № 9 к Договору № 660126 ограничения потребления электрической энергии вводится при неисполнении или ненадлежащем исполнении потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии настоящему договору, в том числе по предварительной оплате.

В соответствии с п. 3 Приложения № 9 к Договору № 660126 иницилируя ограничение режима потребления гарантирующий поставщик или сетевая организация в соответствующих действующему законодательству Российской Федерации случаях предварительно уведомляет потребителя о возможном введении полного и (или) частичного ограничения режима потребления. Уведомление считается надлежащим, если оно произведено одним из следующих способов:

- заказным письмом, направленным по указанному в настоящем договоре почтовому адресу потребителя;
- доставлено потребителю по указанному в настоящем договоре почтовому адресу потребителя;
- передано представителю потребителя:
- телефонограммой, переданной по телефону для оперативной связи, указанному в Приложении № 10 к настоящему договору;
- факсом, указанным в Приложении № 10 к настоящему договору;
- направлено по адресу электронной почты, указанному в Приложении № 10 настоящему договору.

В Приложении № 10 к Договору № 660126 указано, что ИП <...> является лицом, имеющим право ведения переговоров с гарантирующим поставщиком, подписания документов по договору.

В Приложении № 10 к Договору № 660126 указано, что средством связи потребителя является телефон сотовой связи с номером 8-905-918-68-33 (Комиссией установлено, что данный номер является действующим).

Для направления уведомления в адрес потребителя согласно Договору № 660126 ПАО «Кузбассэнергосбыт» могло выбрать один из способов уведомления, указанных в договоре.

Из материалов дела № 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что 02.08.2017г. ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ИП <...> заказное письмо с объявленной ценностью (вложение письмо исх. № 8022-33-29/1365).

Также в материалы дела № 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства ПАО «Кузбассэнергосбыт» представило список отправленных ценных писем № 238 за 28.07.2017 (подтверждено штампом ФГУП «Почта России» 28.07.2017г.), в котором указано уведомление о введении режима ограничения (письмо исх. № 80-2233-29/1365).

Вместе с тем Комиссией установлено, что указное уведомление было зарегистрировано обществом только 31.07.2017.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела № 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства представитель ПАО «Кузбассэнергосбыт» дал следующее пояснения: регистрация исходящих писем в ПАО «Кузбассэнергосбыт» осуществляется программным обеспечением и автоматически переносит дату регистрации с пятницы текущей недели на понедельник следующей недели, однако, не пояснила назначение данной функции в программном обеспечении, если таковая, действительно, имеется, кроме того, данное пояснение не подкрепила какими-либо доказательствами.

Направляя, 06.03.2018 пояснения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, ПАО «Кузбассэнергосбыт» не поддержало ранее данные пояснения своего представителя.

Напротив, указало, что справкой № 238 за 28.07.2017, содержащей штамп ФГУП «Почта России» 28.07.2017, подтверждается, что заказное письмо с описью вложения, содержащее уведомление (исх. № 80-22-33-29/1365), направленное в адрес ИП <...>, не может подтверждать обстоятельство, что уведомление было направлено ПАО «Кузбассэнергосбыт» с заведомым нарушением 10 дневного срока до предполагаемого введения режима ограничения, поскольку в самом уведомлении содержалась техническая ошибка, что уведомление (исх. № 80-22-33-29/1365) было зарегистрировано обществом 31.07.2017.

В свою очередь, каких-либо доказательств, подтверждающих вышеуказанные обстоятельства, а также подтверждающих регистрацию уведомления (исх. № 80-22-33-29/1365) в иные даты ПАО «Кузбассэнергосбыт» не представило.

С учетом изложенного Комиссия не смогла признать вышеуказанные пояснения и документы в качестве надлежащих доказательств, поскольку они содержат явные противоречия (либо ошибки, как следует из пояснений общества), как раз в той части, подтверждению которой они должны служить и которые не могут быть разрешены другими материалами дела 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства.

Штамп ФГУП «Почта России» от 02.08.2017, с почтовым идентификатором 65270010017535, подтверждает факт направления уведомления (исх. № 80-2233-29/1365 от 31.07.2017) с нарушением 10 дневного срока до даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, установленного п. 15

Правил ограничения режима ограничения.

Вместе с тем, установленные Комиссией обстоятельства не имеют существенного значения для рассмотрения дела, поскольку в силу прямого указания п. 15 Правил ограничения режима ограничения 10 дневный срок следует отсчитывать со дня получения потребителем, соответствующего уведомления.

В силу п. 1 ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

В пояснениях ПАО «Кузбассэнергосбыт», представленных на заключение об обстоятельствах дела (вх. № 1324) указано, что согласно устным пояснениям ИП <...>, для получения корреспонденции в почтовое отделение он направил сына, которому не было вручено уведомление, поскольку в сообщении содержалась существенная ошибка, которая не позволила оператору почтовой связи идентифицировать ИП <...> в качестве надлежащего адресата.

В силу правовой позиции Верховного суда Российской Федерации, указанной в п. 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним, например, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Комиссией отмечено, что ни одно из вышеуказанных обстоятельств, основанных на устных пояснениях сторон, ПАО «Кузбассэнергосбыт», лицом, направлявшим сообщение, не подтверждено какими-либо доказательствами.

Из трекера почтового отправления с идентификатором 65270010017535, следует, что сообщение ПАО «Кузбассэнергосбыт» ИП <...> получено не было.

Таким образом, в материалах дела № 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства имеются доказательства, подтверждающие факт неполучения ИП <...> уведомления о введении режима ограничения потребления электрической энергии ПАО «Кузбассэнергосбыт» (письмо исх. № 80-2233-29/1365).

Учитывая, что сроки отправления уведомления ПАО «Кузбассэнергосбыт» (02.08.2017г.) с указанием на даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления 11.08.2017, которая согласно п. 15 Правил ограничения потребления не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем, заведомо не могло быть получено <...> за 10 дней до указанной в уведомлении даты, требуемый Правилами ограничения потребления срок гарантирующим поставщиком не выдержан.

Ни на дату требования гарантирующего поставщика к ИП <...> по введению

самостоятельного введения режима ограничения в энергопринимающих устройствах и дату составления ПАО «Кузбассэнергосбыт» Акта об отказе в доступе к энергопринимающим устройствам представителей инициатора и или (исполнителя) (11.08.2017), ни на дату направления заявки в сетевую организацию ООО «КЭНК» (10.08.2017), ни да дату введения сетевой организацией ООО «КЭНК» полного ограничения в отношении энергопринимающих устройств на объекте Заявителя ИП <...> не получил уведомление ПАО «Кузбассэнергосбыт» (исх. № 80-22-33-29/1365), следовательно, не мог выполнить требования, указанные в данном уведомлении (в том числе по оплате) либо осуществить иные юридические действия, не запрещенные законом.

При этом ПАО «Кузбассэнергосбыт» могло воспользоваться способом уведомления, также предусмотренном п. 3 Приложения № 9 к Договору № 660126, уведомив потребителя телефонограммой, переданной по телефону для оперативной связи (сотовой), указанному в Приложении № 10 к настоящему договору, что не было сделано.

Из пояснений ИП <...> данных Комиссии, указанный способ уведомления является обычным во взаимоотношениях с гарнирующим поставщиком по всем вопросам исполнения Договора № 660126.

В заявке, направленной в адрес ООО «КЭНК» содержится указание, что потребитель уведомлен 31.07.2017, уведомление (исх. № 80-2233-29/1365).

Согласно письму ООО «КЭНК», представленному в адрес Кемеровской УФАС России (вх. № 7645 от 16.11.2017), при введении режима ограничения потребления электрической энергии по инициативе гарантирующего поставщика вся ответственность по введению режима ограничения потребления, в том числе по надлежащему уведомлению потребителя действующим законодательством возложена на гарантирующего поставщика.

Действующим законодательством Российской Федерации предусмотрены права гарантирующего поставщика на введение режима ограничения потребления в одностороннем порядке при условии соблюдения Правил ограничения режима ограничения.

Согласно п. 2 ст. 1 ГК РФ граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

На основании п. 2 ст. 9 ГК РФ отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Следует также отметить, что 10 дневный срок со дня получения потребителем уведомления о введении режима ограничения потребления электрической энергии, установленный п. 15 Права ограничения потребления является минимальным.

В случае необходимости получения надлежащего уведомления потребителя (в том

числе с учетом возможности возвращения сообщения по истечению срока хранения), срок введения режима ограничения потребления электрической энергии может быть установлен соответствующим.

При отсутствии сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о введении режима ограничения потребления электрической энергии, ПАО «Кузбассэнергосбыт» обязано было не вводить данное ограничение путем отзыва заявки, ранее направленной в адрес сетевой организации ООО «КЭНК».

Вид подлежащего введению режима ограничения потребления электрической энергии определен в п. 7 Правил ограничения режима потребления, а именно: частичное ограничение (сокращение уровня потребления электрической энергии (мощности), прекращение подачи электрической энергии потребителю в определенные периоды в течение суток, недели или месяца или ограничение режима потребления в полном объеме по части точек поставок, указанных в договоре, на основании которого осуществляется снабжение электрической энергией потребителя) или полное ограничение (временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителю).

Таким образом, действующим законодательством Российской Федерации предоставлено право гарантирующему поставщику на введение режима ограничения потребления электрической энергии в отношении потребителей, имеющих задолженность по оплате, а также предоставлена определенная свобода в выборе уровня ограничения и объектов потребителя, на которых данное ограничение вводится.

Согласно п. 5 Правил ограничения потребления ограничение режима потребления, инициированное в соответствии с пунктом настоящих Правил, вводится сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии в точке (точках) поставки потребителя, в отношении которого требуется введение ограничения режима потребления (далее – исполнитель).

В соответствии с п. 9 Правил ограничения режима потребления частичное ограничение режима потребления производится потребителем самостоятельно.

При невыполнении потребителем действий по самостоятельному частичному ограничению режима потребления в срок, установленный в уведомлении об ограничении режима потребления, такое ограничение осуществляется исполнителем (субисполнителем) при наличии технической возможности сокращения уровня потребления электрической энергии (мощности) потребителя с центров питания исполнителя (субисполнителя).

Техническая возможность частичного ограничения режима потребления с центров питания исполнителя (субисполнителя) отсутствует в случае, если ограничение режима потребления в требуемом объеме, возможно, осуществить только путем отключения всех объектов электросетевого хозяйства, питающих энергопринимающие устройства потребителя, что приведет к ограничению режима потребления ниже заданного уровня частичного ограничения и (или) уровня аварийной и (или) технологической брони, а отключение части питающих потребителя объектов электросетевого хозяйства не приведет к требуемому ограничению режима потребления.

В случае невыполнения потребителем действий по самостоятельному частичному ограничению режима потребления в срок, установленный в уведомлении об ограничении режима потребления, если при этом отсутствует техническая возможность сокращения уровня потребления электрической энергии (мощности) с центров питания исполнителя (субисполнителя), то исполнитель (субисполнитель) вводит полное ограничение режима потребления в сроки, указанные в настоящих Правилах. Потребитель обязан возместить убытки, возникшие вследствие этого у инициатора введения ограничения, у исполнителя (субисполнителя) (а в случае, если было нарушено электроснабжение потребителей, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии (мощности), услуг по передаче электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства, то указанный потребитель обязан также возместить убытки, возникшие у таких потребителей).

Согласно п. 11 Правил ограничения потребления при невыполнении потребителем действий по самостоятельному ограничению режима потребления в срок, установленный в уведомлении об ограничении режима потребления, и отсутствии технической возможности введения ограничения режима потребления, в том числе в случаях, указанных в пунктах 8 и 9 настоящих Правил, исполнитель вправе потребовать от потребителя осуществления им действий по самостоятельному ограничению режима потребления в принадлежащих ему энергопринимающих устройствах (на объектах электросетевого хозяйства) в присутствии исполнителя (в случае введения ограничения режима потребления субисполнителем в присутствии исполнителя совместно с субисполнителем либо только субисполнителя, если исполнитель отказался от участия в указанных мероприятиях).

Потребитель обязан обеспечить доступ к принадлежащим ему энергопринимающим устройствам (объектам электросетевого хозяйства) как исполнителя (в случае введения ограничения режима потребления субисполнителем - исполнителя и субисполнителя либо только субисполнителя, если исполнитель отказался от участия в соответствующих мероприятиях), так и инициатора введения ограничения, которые присутствуют при осуществлении им действий по самостоятельному ограничению режима потребления.

В случае отказа потребителя в доступе исполнителя (субисполнителя или инициатора введения ограничений), который должен присутствовать при осуществлении им действий по самостоятельному ограничению режима потребления, или в случае необеспечения такого доступа ввиду отсутствия потребителя в месте нахождения принадлежащих ему энергопринимающих устройств (объектов электросетевого хозяйства), исполнитель (субисполнитель) составляет акт об отказе в доступе. В акте указываются дата и время его составления, основания введения ограничения режима потребления, заявленные потребителем причины отказа в доступе, фамилия, инициалы и должность лиц, подписывающих акт. Дата и время составления акта являются датой и временем, когда исполнителю (субисполнителю или инициатору введения ограничения) было отказано в обеспечении доступа к энергопринимающим устройствам (объектам электросетевого хозяйства) потребителя. Акт подписывается потребителем и исполнителем (субисполнителем, инициатором введения ограничения). В случае

отказа потребителя от подписания акта или в случае его отсутствия при составлении акта в акте делается соответствующая запись.

Комиссией на основании Акта раздела границ балансовой принадлежности сторон № 83/16-05 и Акта раздела границ эксплуатационной ответственности сторон № 83/16-06 и пояснений представителя ООО «КЭНК» и ИП <...> установлено, что ведение режима полного ограничения в отношении объекта (магазин «Мясная лавка») вводилось сетевой организацией в порядке п. 9 Правил ограничения потребления с центра питания исполнителя.

Акт об отказе в доступе к энергопринимающим устройствам представителей инициатора и или (исполнителя) (11.08.2017) был составлен ПАО «Кузбассэнергосбыт» в отсутствие представителя, не только не уведомленного потребителя, но и исполнителя ООО «КЭНК», при этом, составление такого акта Правилами ограничения потребления возложено на исполнителя, только при введении режима ограничения в порядке п. 11 Правил ограничения потребления. Составление указанного акта инициатором самостоятельно, с учетом того, что введение режима ограничения потребления осуществлялось исполнителем согласно п. 9 Правил ограничения потребления, не предусмотрено.

Вместе с тем Комиссией установлено, что исполняя заявку ПАО «Кузбассэнергосбыт» от 10.08.2017 (исх. № 80-22-33-29/1417), в которой было указано, что потребитель уведомлен о введении режима ограничения потребления электрической энергии, сетевая организация ООО «КЭНК» в соответствии с действующим законодательством об электроэнергетике Российской Федерации не обязано проверять факт надлежащего уведомления потребителя перед исполнением заявки.

Статьей 546 ГК РФ, ч. 7 ст. 28 Закона об электроэнергетике п. 15 Правил ограничения потребления установлен порядок введение режима ограничения потребления электрической энергии, строгое соблюдение которого позволяет учесть права и баланс интересов инициатора и потребителя, в случае если такое ограничение вводится без согласования с абонентом, напротив его нарушение неуклонно ведет к злоупотребление правом и ущемлению интересов лица, чьи права нарушены.

В данном случае действия ПАО «Кузбассэнергосбыт» не позволили ИП <...> (в случае надлежащего уведомления о задолженности и предстоящем введении режима ограничения) выполнить требования гарантирующего поставщика, в том числе по погашению образовавшейся задолженности. При этом из пояснений ИП <...>, данных Комиссии, данная задолженность была бы безотлагательно ликвидирована, в том числе ввиду несущественности суммы задолженности.

Вместе с тем Правила ограничения потребления предусматривают, что перед полным ограничением вводится частичное ограничение потребления электрической энергии. В связи с чем, ИП <...> при условии надлежащего уведомления, в случае невозможности выполнения требования гарантирующего поставщика по погашению задолженности согласно уведомлению от 31.07.2017 (письмо исх. № 80-2233-29/1365) был вправе ввести самостоятельно частичное ограничение путем отключения освещения киоска, что позволило было осуществлять торговую деятельность в обычном режиме (учитывая длину светового дня), либо погасить задолженность, либо принять меры для подготовки

энергопринимающих устройств и оборудования к полному ограничению потребления электрической энергии.

Однако 14.08.2017 ООО «КЭНК» во время рабочего дня без предупреждения полагая, что потребитель уведомлен и подготовил энергопринимающие устройства к введению полного ограничения потребления, полностью отключило магазин от электроснабжения.

Электроснабжение было возобновлено только после того, как ИП <...> выяснил обстоятельства отключения электроснабжения и погасил задолженность 16.08.2017.

Подавая заявление в Кемеровское УФАС России ИП <...>, пояснил, что продаваемый товар в магазине находится в холодильниках и отключение создало угрозу порчи всего товара.

Согласно ч. 1 ст. 25 Закона об электроэнергетике антимонопольное регулирование и контроль на оптовом и розничных рынках осуществляются антимонопольным органом в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, и принятыми в соответствии с нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации актами федерального антимонопольного органа.

В соответствии с абз. 9 ч. 2 ст. 25 Закона об электроэнергетике на оптовом и розничных рынках действует система регулярного контроля за их функционированием, имеющая целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии, в том числе злоупотребления доминирующим положением на оптовых и розничных рынках.

В силу абз. 10, абз. 15 ч. 2 ст. 25 Закона об электроэнергетике объектами антимонопольного регулирования и контроля являются действия субъектов оптового или розничных рынков, занимающих доминирующее положение на указанных рынках.

Таким образом, ПАО «Кузбассэнергосбыт» был нарушен п. 15 Правил ограничения потребления, результатом чего явилось ущемление интересов ИП <...> в сфере предпринимательской деятельности.

Согласно проведенному анализу состояния рыночной конкуренции на розничном рынке поставки электрической энергии (мощности) в Кемеровской области в 2015 г., 2016 г. ПАО «Кузбассэнергосбыт» занимало доминирующее положение на данном товарном рынке.

В соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении Пленума от 30.06.2008г. «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление Пленума ВАС РФ №

30) к нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, ст. 1 ГК РФ, и ст. 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Частью 1 ст. 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ № 30 для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

При этом необходимо учитывать правовую позицию, изложенную в Постановлении Пленума ВАС РФ № 30, согласно которым суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных ч. ст. 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, ч. 2 ст. 10, ч. 1 ст. 13 Закона о защите конкуренции и, в частности, определить, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Комиссия по рассмотрению дела № 33/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности Акты, сведения, письма, считает, доводы и пояснения представителей ответчика об отсутствии в действиях общества нарушения антимонопольного законодательства несостоятельными, квалифицирует вышеуказанные действия ПАО «Кузбассэнергосбыт» как нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно сведениям, представленным ПАО «Кузбассэнергосбыт» в адрес Кемеровского УФАС России (вх. № 4735 от 20.07.2018), ответственным за введение полного ограничения режима потребления на объекте ИП <...>, расположенном по адресу: <...> (магазин «Мясная лавка») 14.08.2017г. 15:00, являлся заместитель начальника отделения – руководителя Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» <...>.

Данное обстоятельство также следует из письменных пояснений <...> (вх. № 5866 от 19.09.2018), представленных в материалы дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении, в которых лицо, привлекаемое к административной ответственности по существу оспаривает квалификацию действий юридического лица ПАО «Кузбассэнергосбыт» как нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции и не оспаривает своей вины в совершении вменяемого административного правонарушения, а также из пояснений данных

<...> при составлении протокола, в которых им было указано на то, что действия подчиненных ему должностных лиц не были своевременно проконтролированы.

Должностным лицом Кемеровского УФАС России установлено, что лицом, подписавшим уведомление на введение режима ограничения потребления электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств ИП <...> (письмо исх. № 80-2233-29/1365), а также заявку в сетевую организацию ООО «КЭНК» является руководитель группы технического аудита Киселевского производственного участка Центрального межрайонного отделения ПАО «Кузбассэнергосбыт» - <...>, в отношении которого Кемеровским УФАС России по данному факту возбуждено и на момент вынесения настоящего Постановления находится в производстве дело № 622/03-АДМ2018 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ в связи ненадлежащим исполнением <...> своих должностных обязанностей.

Вместе с тем на основании имеющихся в деле № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении материалов должностное лицо Кемеровского УФАС России отклоняет доводы <...> об отсутствии его вины во вменяемом ему правонарушении.

09.01.2013 управляющим директором ПАО «Кузбассэнергосбыт» утверждена должностная инструкция заместителя начальника отделения – руководителя Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» (далее – Должностная инструкция заместителя начальника отделения).

Согласно пункту 2.1 Должностной инструкции заместитель начальника отделения – руководителя Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» должен знать основы законодательства Российской Федерации, регламентирующего договорные отношения в части энергоснабжения потребителей, в т. ч. основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии, а также Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, а также иные методические, нормативные и руководящие документы по роду своей профессиональной деятельности.

Разделом 3 Должностной инструкции предусмотрено, что основными задачами работника являются: организация и контроль за работой персонала Производственного участка по формированию и выполнению плана сбора денежных средств за электроэнергию с юридических лиц и граждан-потребителей, а также за соблюдением персоналом требований внутренних локальных документов Общества и действующего законодательства при обслуживании потребителей.

В соответствии с п. 3.1 Должностной инструкции заместителя начальника отделения – работник (заместитель начальника отделения) осуществляет руководство и контроль за работой сотрудников Производственного участка.

В силу п. 5.2 Должностной инструкции заместитель начальника отделения – руководитель Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» несет ответственность за ненадлежащее исполнение или неисполнение своих должностных обязанностей, предусмотренных настоящей должностной инструкцией, - в пределах, определенных действующим

законодательством Российской Федерации.

В соответствии с Должностной инструкцией для выполнения основных задач работник, в том числе, обязан организовывать работу и осуществлять контроль по вводу ограничения режима потребления электроэнергии и мощности потребителям (п. 3.14 Должностной инструкции заместителя начальника отделения).

15.04.2013 управляющим директором ПАО «Кузбассэнергосбыт» утверждена должностная инструкция руководителя группы технического аудита Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» (далее – Должностная инструкция руководителя группы технического аудита).

Согласно п. 1.3 Должностная инструкция руководителя группы технического аудита руководитель группы технического аудита непосредственно подчиняется заместителю заместителя начальника отделения – руководителю Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт».

Из чего усматривается, что действия (бездействие), приведшие к нарушению Закона о защите конкуренции, совершены (допущены) заместителем начальника отделения - руководителем Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» <...>, в связи с ненадлежащим исполнением должностных обязанностей по руководству и контролю за работой сотрудников Производственного участка (п. 3.1 Должностной инструкции заместителя начальника отделения), а также в ненадлежащей организации работы и в неосуществлении контроля по вводу ограничения режима потребления электроэнергии и мощности потребителям (п. п. 3.14 Должностной инструкции заместителя начальника отделения), и были в пределах его полномочий и контроля.

Ссылка <...> на то, что контроль своевременности и исполнения направления уведомления на введение режима потребления электрической энергии и заявки в сетевую организацию, возложен на диспетчерскую службу при техническом директоре общества, а также на то, что уведомление на введение режима ограничения потребления электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств ИП <...> (письмо исх. № 80-2233-29/1365) и заявку в сетевую организацию ООО «КЭНК» подписывал <...>, на основании доверенности, выданной обществом, без согласования непосредственным начальником, не отменяет необходимости соблюдения обязанности <...> (прямо предписанных ему Должностной инструкцией заместителя начальника отделения) по надлежащему руководству и контролю за работой сотрудников Производственного участка, в том числе по надлежащей организации работы и контролю по вводу ограничения режима потребления электроэнергии.

Кроме того, сведения о том, что должностным лицом, ответственным за нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, является заместитель начальника отделения – руководитель Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» <...> в материалы дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении были представлены работодателем – ПАО «Кузбассэнергосбыт», которое осведомлено о распределении должностных функций и обязанностей в обществе, и в соответствии с законодательством Российской Федерации несет ответственность за представление в антимонопольный орган недостоверных данных.

Поскольку Должностной инструкция заместителя начальника отделения на <...> возложена вся полнота руководством Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт», должностное лицо ПАО «Кузбассэнергосбыт» обязано было обеспечить исполнение работниками вверенного ему производственного участка своих должностных инструкций с соблюдением требований законодательства Российской Федерации.

Факт нарушения <...> ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции и совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, установлен и подтвержден имеющимися в материалах дела доказательствами.

Объектом правонарушения являются охраняемые государством права и законные интересы ИП <...> в сфере предпринимательской деятельности.

Субъектом правонарушения является <...>.

Время совершения <...> административного правонарушения:

-31.07.2017 (дата и время направления уведомления ИП <...>.

- 10.08.2017 (дата и время направления заявки в ООО «КЭНК»);

- 11.08.2017 (дата и время составления акта об отказе в доступе к энергопринимающим устройства)

Место совершения административного правонарушения: Кемеровская область, 652700, г. Киселевск, ул. Ленина, 59.

Потерпевшим лицом является ИП <...> (<...>).

Согласно ч. 6 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Срок давности привлечения к административной ответственности <...>, установленный ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего Постановления не истек.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ч. 1 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

В силу ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Фактов, свидетельствующих об умысле <...>, в совершении вменяемого ему административного правонарушения не установлено.

Однако из материалов дела № 536/03-АДМ-2018 об административном правонарушении следует, что <...>, в силу наделенных полномочий и наличия специальных знаний мог и обязан был предвидеть возможность наступления вредных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение таких последствий либо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Документов, указывающих на наличие чрезвычайных событий, обстоятельств, воспрепятствовавших <...>, выполнить требования действующего законодательства, лицом, привлекаемым к административной ответственности, не представлено.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Согласно правовой позиции Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.05.2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

Рассматриваемое правонарушение, совершенное, является формальным, в связи с чем представляет угрозу охраняемым общественным отношениям независимо от наступления негативных материальных последствий. Кроме того, характер совершенного Андрющенко Олегом Александровичем не позволяют признать данное правонарушение малозначительным.

Таким образом, основания для применения ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Согласно ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ 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.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания учитываются характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение привлекаемого лица, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

В ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ приведен перечень обстоятельств, смягчающих административную ответственность привлекаемого лица.

Частью 1 ст. 4.3 КоАП РФ установлен перечень обстоятельств, отягчающих административную ответственность привлекаемого лица (с учетом примечания 3 ст. 14.31 КоАП РФ).

Должностным лицом Кемеровского УФАС России обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность <...>, не установлено.

Согласно ч. 2.2 ст. 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического 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 граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей.

Вместе с тем оснований для применения к <...>, ч. 2.2 ст. 4.1 КоАП РФ в деле № 533/03-АДМ-2018 об административном правонарушении не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Кемеровского УФАС России находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ и назначает административное наказание <...> в пределах санкции ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ.

Руководствуясь ст. 23.48, ч. 1 ст. 29.9, а также ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, <...>,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо Публичного акционерного общества «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» (650036, Кемеровская область, г. Кемерово, пр. Ленина, 90/4; ОГРН 106420511093, ИНН 4205109214, дата регистрации юридического лица 01.07.2006 г.) – заместителя начальника отделения – руководителя Киселевского производственного участка ЦМО ПАО «Кузбассэнергосбыт» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007

в Отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001

КБК: 161 116 02010 01 6000 140

ОКТМО: 32701000

УИН: 16100500000000036465

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 536/03-АДМ-2018.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (3842) 36-77-83.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ Постановление по делу об административном правонарушении может быть

обжаловано в арбитражный суд течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное Постановление не было обжаловано или опротестовано.

<...>

<...>