

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 042/04/14.31-1871/2019

об административном правонарушении

«15» июня 2020

ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.31-1871/2019, возбужденного в отношении возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» (650000, г. Кемерово, ул. Н. Островского, 32; ИНН 4205109750, КПП 420501001, ОГРН 1064205113136, дата регистрации юридического лица 11.07.2006 г.) (далее – ООО «КЭНК»), по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника ООО «КЭНК» – <...> (доверенность № 239 от 01.11.2018 г.),

УСТАНОВИЛА:

12.07.2019 г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 43/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) принято решение о признании ООО «КЭНК» нарушившим требования указанной статьи.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление, поддержание монопольно высокой цены товара.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – 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; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в установлении ООО «КЭНК» монопольно высокой цены на услуги по предоставлению доступа к сопряженным объектам инфраструктуры для размещения ВОЛС и иных линий связи (телефонный кабель) на основании Отчета № 11-2018 от 28.03.2018 об определении рыночной стоимости платы за пользование объектами электросетевого хозяйства (опоры ВЛЭП) без учета требований, установленных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи».

На основании распоряжения первого заместителя генерального директора ООО «КЭНК» от 15.05.2018 № 2 «О размере платы за пользование опорами воздушных линий электропередачи» лица, ответственные за заключение договоров о предоставлении в пользование принадлежащих ООО «КЭНК» на праве собственности опор воздушных линий электропередачи (далее – объекты), обязаны с 01.06.2018 при заключении таких договоров предусматривать плату за пользование объектами в размере, определенном на основании подготовленного ГАУ КО «НЦЦС» отчета № 11-2018 от 28.03.2018 об определении рыночной стоимости платы за пользование объектами электросетевого хозяйства, расположенными на территории Кемеровской области в филиалах «Энергосеть» ООО «КЭНК», для размещения эксплуатации оборудования третьих лиц.

Вышеуказанное действие ООО «КЭНК» содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: г. Кемерово, ул. Н. Островского, 32.

Дата совершения правонарушения: 15.05.2018 г. (дата издания распоряжения от 15.05.2018 № 2 «О размере платы за пользование опорами воздушных линий электропередачи»).

02.10.2019 г. в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, согласно которому законному представителю ООО «КЭНК» надлежало явиться 30.10.2019 г. в 14 ч. 00 мин. для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

30.10.2019 г. законный представитель ООО «КЭНК», надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени составления и подписания протокола об административном правонарушении, на составление и подписание протокола не явился, направил защитника <...> (доверенность № 239 от 01.11.2018 г.).

Процедура составления и подписания протокола по делу об административном

правонарушении № 042/04/14.31-1871/2019 состоялась в присутствии защитника ООО «КЭНК» <...>. <...> собственноручно сделал запись в протоколе: «Решение комиссии Кемеровского УФАС России по делу № 43/А-10-2019 в законную силу не вступило, в настоящее время обжалуется в суде. ООО «КЭНК» правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, не совершало».

Определением от 31.10.2019 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 15.11.2019 г. 10 часов 00 мин. Копия протокола и копия определения направлены в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом.

15.11.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «КЭНК» об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-17830/2019 по заявлению ООО «КЭНК» об оспаривании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 12.07.2019 г. по делу № 43/А-10-2018.

Ходатайство защитника ООО «КЭНК» было удовлетворено.

Определением от 15.11.2019 г. срок рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении продлен до 15.12.2019 г., назначены дата и время рассмотрения дела 12.12.2019 г. 14 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом.

10.12.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «КЭНК» об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-17830/2019 по заявлению ООО «КЭНК» об оспаривании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 12.07.2019 г. по делу № 43/А-10-2018.

Ходатайство защитника ООО «КЭНК» было удовлетворено.

Определением от 12.12.2019 г. срок рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении продлен до 15.01.2020 г., назначены дата и время рассмотрения дела 15.01.2020 г. 14 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом.

13.01.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «КЭНК» об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-17830/2019 по заявлению ООО «КЭНК» об оспаривании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 12.07.2019 г. по делу № 43/А-10-2018.

Ходатайство защитника ООО «КЭНК» было удовлетворено.

Определением от 15.01.2020 г. срок рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019

об административном правонарушении продлен до 15.02.2020 г., назначены дата и время рассмотрения дела 14.02.2020 г. 14 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом.

12.02.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «КЭНК» об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-17830/2019 по заявлению ООО «КЭНК» об оспаривании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 12.07.2019 г. по делу № 43/А-10-2018.

Ходатайство защитника ООО «КЭНК» было удовлетворено.

Определением от 14.02.2020 г. срок рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении продлен до 15.03.2020 г., назначены дата и время рассмотрения дела 13.03.2020 г. 14 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом.

11.03.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «КЭНК» об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-17830/2019 по заявлению ООО «КЭНК» об оспаривании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 12.07.2019 г. по делу № 43/А-10-2018.

Ходатайство ООО «КЭНК» было удовлетворено.

Определением от 13.03.2020 г. срок рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении продлен до 15.04.2020 г., назначены дата и время рассмотрения дела 15.04.2020 г. 14 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом.

13.04.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «КЭНК» об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-17830/2019 по заявлению ООО «КЭНК» об оспаривании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 12.07.2019 г. по делу № 43/А-10-2018.

Ходатайство ООО «КЭНК» было удовлетворено.

Определением от 15.04.2020 г. срок рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении продлен до 15.05.2020 г., назначены дата и время рассмотрения дела 15.05.2020 г. 11 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом.

14.05.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «КЭНК» об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения

Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-17830/2019 по заявлению ООО «КЭНК» об оспаривании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 12.07.2019 г. по делу № 43/А-10-2018.

Ходатайство ООО «КЭНК» было удовлетворено.

Определением от 15.05.2020 г. срок рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении продлен до 15.06.2020 г., назначены дата и время рассмотрения дела 15.06.2020 г. 14 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ООО «КЭНК» заказным письмом.

15.06.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «КЭНК» об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: постановления арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу № № А27-17830/2019.

В удовлетворении ходатайства ООО «КЭНК» отказано на основании следующего:

Законность и обоснованность решения комиссии Кемеровского УФАС России от 12.07.2019 по делу № 43/А-10-2018 являлось предметом рассмотрения по делу № А27-17830/2019 в арбитражном суде Кемеровской области.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 26.11.2019 г. делу № А27-17830/2019 решение и предписание Кемеровского УФАС России от 12.07.2019 г. признаны законными и обоснованными.

25.05.2020 г. на основании Постановления Седьмого арбитражного Апелляционного суда решение Арбитражного суда Кемеровской области вступило в законную силу.

15.06.2020 г. на рассмотрение дела № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении законный представитель ООО «КЭНК», надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела не явился, направил защитника <...> (доверенность № 239 от 01.11.2018 г.).

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

ООО «КЭНК» является владельцем сопряженных объектов инфраструктуры (воздушные линии электропередачи, столбовые опоры) на территории Кемеровской области, охватываемой электрическими сетями ООО «КЭНК».

На официальном сайте ООО «КЭНК» содержится информация о том, что тариф за предоставление доступа к инфраструктуре определяется в размере рыночной стоимости платы за пользование объектами электросетевого хозяйства (опорами воздушных линий электропередачи) в целях размещения и эксплуатации оборудования третьих лиц, на основании отчета об оценке такой стоимости, составленным в соответствии с Федеральным законом от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

Согласно Отчету № 11-2018 от 28.03.2018 об определении рыночной стоимости

платы за пользование объектами электросетевого хозяйства (опоры ВЛЭП), расположенными на территории Кемеровской области в филиалах «Энергосеть» ООО «КЭНК», для размещения и эксплуатации оборудования третьих лиц (далее – Отчет № 11-2018) рыночная стоимость платы за пользование объектами электросетевого хозяйства (опор ВЛЭП), расположенными на территории Кемеровской области в филиалах «Энергосеть» ООО «КЭНК», для размещения и эксплуатации оборудования третьих лиц на дату оценки 14.11.2017 г., с учетом типа размещенного оборудования и уровня напряжения:

ВОЛС - волоконно-оптические линии связи	ЛС - линии связи	СИП - силовой провод	Оборудование (до 10 кг.)
0,4/6/10 кВ	0,4 кВ	0,4/6/10 кВ	0,4 кВ
377,00 руб./мес. (с НДС 18 %)	188,00 руб./мес. (с НДС 18 %)	377,00 руб./мес. (с НДС 18 %)	377,00 руб./мес. (с НДС 18 %)

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) организации связи по договору с собственником или иным владельцем зданий, опор линий электропередачи, контактных сетей железных дорог, столбовых опор, мостов, коллекторов, туннелей, в том числе туннелей метрополитена, железных и автомобильных дорог и других инженерных объектов и технологических площадок, а также полос отвода, в том числе полос отвода железных дорог и автомобильных дорог, могут осуществлять на них строительство, эксплуатацию средств связи и сооружений связи. При этом собственник или иной владелец указанного недвижимого имущества вправе требовать от организации связи соразмерную плату за пользование этим имуществом, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Пунктом 5 статьи 6 Закона о связи предусмотрено, что операторы связи на возмездной основе вправе размещать кабели связи в линейно-кабельных сооружениях связи вне зависимости от принадлежности этих сооружений.

Во исполнение части 3 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 утверждены Правила № 1284.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по обеспечению государственного контроля за соблюдением Правил, утвержденных настоящим постановлением.

На основании пункта 4 Правил № 1284 государственный контроль за соблюдением требования, определенных настоящими Правилами, осуществляется Федеральной антимонопольной службой и ее территориальными органами в пределах установленных полномочий по вопросам соблюдения антимонопольного законодательства Российской Федерации и законодательства Российской Федерации о естественных монополиях.

Согласно пунктом 1 Правил № 1284 настоящие правила определяют условия и порядок обеспечения недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, которая используется или может быть использована для оказания услуг в сфере общедоступной электросвязи.

«инфраструктура для размещения сетей электросвязи» (далее - инфраструктура) - специальные объекты инфраструктуры и (или) сопряженные объекты инфраструктуры;

«сопряженные объекты инфраструктуры» - объекты инфраструктуры, в том числе созданные для целей, не связанных с оказанием услуг электросвязи, которые могут использоваться для размещения сетей электросвязи (их отдельных элементов) в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, и к которым относятся в том числе воздушные линии электропередачи, столбовые опоры, мосты, туннели, прочие дорожные сооружения и коллекторы;

«владелец инфраструктуры» - субъект естественной монополии, регулирование деятельности которого осуществляется в соответствии с Законом о естественных монополиях, который является собственником инфраструктуры и (или) распоряжается инфраструктурой на ином законном основании.

«доступ к инфраструктуре» - получение во временное пользование объектов инфраструктуры и (или) их части.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

ООО «КЭНК» является территориальной сетевой организацией на территории Кемеровской области, оказывает потребителям услуги по передаче электрической энергии, а также распоряжается инфраструктурой, принадлежащей на праве собственности и ином законном основании, в силу чего обязано соблюдать требования Правил № 1284.

В силу пункта 3 Правил № 1284 недискриминационный доступ к инфраструктуре предусматривает обеспечение равных условий реализации прав пользователей инфраструктуры независимо от их организационно-правовой формы, правовых отношений с владельцем инфраструктуры. Недискриминационный доступ к инфраструктуре может допускать применение дифференцированных условий доступа, которые экономически и технологически обоснованы.

Разделом III Правил № 1284 определен перечень информации об условиях доступа к инфраструктуре и порядок ее раскрытия.

Согласно пункту 9 Правил владелец инфраструктуры обязан раскрывать пользователям инфраструктуры информацию об условиях и порядке доступа к инфраструктуре.

Под раскрытием информации понимается обеспечение доступа к ней неограниченного круга лиц путем размещения на сайте владельца инфраструктуры в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», зарегистрированном в качестве электронного средства массовой информации (официальный сайт), либо в печатных средствах массовой информации, территорией распространения которых является Российская Федерация (официальные печатные издания), а также предоставление такой информации по запросу пользователя инфраструктуры.

В соответствии с пунктом 10 Правил № 1284 в состав информации, подлежащей опубликованию владельцем инфраструктуры в соответствии с настоящими Правилами, входят:

- а) перечень специальных объектов инфраструктуры, к которым может быть предоставлен доступ владельцем инфраструктуры в соответствии с пунктом 18 настоящих Правил;
- б) порядок формирования тарифов за предоставление доступа к инфраструктуре, включая условия дифференциации тарифов;
- в) информация о порядке и условиях выполнения запросов на предоставление информации о доступе к конкретным объектам инфраструктуры;
- г) реестр заявлений о предоставлении доступа к инфраструктуре, который ведется владельцем инфраструктуры в соответствии с пунктом 22 настоящих Правил;
- д) сведения о размере платы за предоставление информации, предусмотренной пунктом 13 настоящих Правил.

Кемеровским УФАС России установлено, что 03.03.2018 г. ООО «КЭНК» на официальном сайте Общества была частично раскрыта информация согласно пункту 10 Правил № 1284.

Вместе с тем сведения, предусмотренные подпунктом «б» пункта 10 Правил № 1284 ООО «КЭНК» не были раскрыты.

В силу пункта 3 Правил № 1284 недискриминационный доступ к инфраструктуре предусматривает обеспечение равных условий реализации прав пользователей инфраструктуры независимо от их организационно-правовой формы, правовых отношений с владельцем инфраструктуры.

Недискриминационный доступ к инфраструктуре может допускать применение дифференцированных условий доступа, которые экономически и технологически обоснованы.

Согласно пункту 6 Правил № 1284 Федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в соответствующей сфере, по согласованию с Министерством цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации устанавливают требования к сопряженным объектам инфраструктуры, в том числе технологические нормы и требования к размещению сетей электросвязи (их отдельных элементов) на сопряженных объектах инфраструктуры, нормы проектирования сопряженных объектов инфраструктуры, иные требования, обеспечивающие возможность размещения сетей электросвязи (их отдельных элементов) на сопряженных объектах инфраструктуры без ущерба для осуществления основного вида деятельности владельца инфраструктуры.

Согласно пункту 18 Правил № 1284 владелец инфраструктуры при наличии технологической и экономической возможности не вправе отказать в предоставлении доступа к ней обратившемуся пользователю инфраструктуры, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации и

настоящими Правилами. Доступ к инфраструктуре должен быть предоставлен любому пользователю инфраструктуры на основе недискриминационных условий.

Предоставление доступа к инфраструктуре осуществляется на основании договора (пункт 19 Правил № 1284).

Пунктом 38 Правил № 1284 установлено, что тарифы на доступ к инфраструктуре в сопоставимых условиях устанавливаются владельцем инфраструктуры равными для всех пользователей инфраструктуры, заинтересованных в доступе к определенному виду объектов инфраструктуры или их части и предполагающих использовать объекты инфраструктуры или их часть, на уровне, обеспечивающем компенсацию экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли.

В состав тарифа на доступ к инфраструктуре включаются затраты, которые несет владелец инфраструктуры на исполнение обязанностей, предусмотренных пунктом 30 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 30 Правил № 1284 владелец инфраструктуры при предоставлении инфраструктуры в пользование обязан:

- а) обеспечить соответствие указанных в договоре объектов инфраструктуры требованиям к инфраструктуре, установленным в соответствии с пунктами 5 и 6 настоящих Правил;
- б) в порядке и сроки, которые установлены договором, информировать пользователя инфраструктуры об аварийных ситуациях, ремонтных и профилактических работах, влияющих на исполнение обязательств по договору;
- в) обеспечить на безвозмездной основе беспрепятственный доступ уполномоченного персонала пользователя инфраструктуры к указанной в договоре сети электросвязи, в том числе к ее отдельным элементам, в соответствии с правилами внутреннего распорядка (при их наличии) на объектах инфраструктуры, на которых такие отдельные элементы сети электросвязи размещены.

В соответствии с пунктом 2 правил № 1284 «экономическая возможность доступа к инфраструктуре» - обеспечение возмещения экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли владельца инфраструктуры, связанных с предоставлением доступа к инфраструктуре, за счет пользователя инфраструктуры.

Тарифы на доступ к инфраструктуре (в том числе сопряженных объектов инфраструктуры) не подпадают под государственное регулирование, несмотря на это положениями Закона о связи и Правил № 1284 установлен принцип соразмерности платы за предоставление доступа к объектам для размещения сетей связи.

Согласно пунктам 38 Правил № 1284 в состав тарифа на доступ к инфраструктуре включаются затраты, которые несет владелец инфраструктуры исключительно на исполнение обязанностей, по предоставлению инфраструктуры оператору связи, таким образом в состав тарифа не могут быть включены и отнесены на оператора связи затраты владельца объектов сопряженной инфраструктуры, связанные с их использованием данных объектов в основной деятельности ООО «КЭНК» по оказанию услуг по передаче электрической энергии.

Отчет № 11-2018 г. от 28.03.2018 г. «Об определении рыночной стоимости платы за пользование объектами электросетевого хозяйства (опоры ВЛЭП), расположенными на территории Кемеровской области в филиалах «Энергосеть» ООО «КЭНК» для размещения и эксплуатации оборудования третьих лиц, утвержденный директором ГАУ КО «Научно-практический центр по ценообразованию в строительстве» выполнен на основании Договора от 14.11.2017 г. № 3393/17.

Статьей 8 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-03 «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон об оценочной деятельности) установлены случаи, когда проведение оценки объектов оценки является обязательным.

Предоставление объектов сопряженной инфраструктуры для размещения сетей связи не относится к данным случаям, в связи с чем, ссылка ООО «КЭНК» на отчет оценщика не может быть безусловным основанием для субъекта естественной монополии по установлению цены, определенной оценщиком, а также не исключает применение норм и запретов антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Из задания, сформированного ООО «КЭНК» и переданного Оценщику не следует, что Общество поручило провести оценку предоставления объектов сопряженной инфраструктуры для размещения сетей связи в соответствии с пунктом 38 Правил № 1284, т. е. определить стоимость услуги их по предоставлению операторам связи (затраты), которые понесет сетевая организация в связи с их предоставлением, а также экономически обоснованную выручку, в тоже время, исключит из тарифа прочие расходы, в том числе, связанные с использованием сопряженных объектов инфраструктуры по прямому назначению для передачи электрической энергии.

Из Отчета № 11-2018 г. от 28.03.2018 г. следует, что целью оценки является определение рыночной стоимости платы за пользование объектом оценки для размещения и эксплуатации третьих лиц.

Согласно пункту 3.1 Отчета № 11-2018 г. от 28.03.2018 г. рыночная стоимость объекта - наиболее вероятная цена, по которой объект оценки может быть отчужден на дату оценки на открытом рынке в условиях конкуренции, когда стороны действуют разумно, располагают всей необходимой информацией, а на величине цены не отражаются какие-либо чрезвычайные обстоятельства.

Как следует из Отчета № 11-2018 г. от 28.03.2018 г. (пункт 5.2.1 Отчета) определение стоимости объекта оценки (опор ВЛЭП), предполагает расчет стоимости воспроизводства (рыночной стоимости) объекта на дату оценки.

Под стоимостью воспроизводства, в общем виде понимают затраты по воссозданию объекта в первоначальном виде. В данном случае это стоимость воспроизводства объектов электросетевого хозяйства (опор ВЛЭП).

Таким образом, данный тариф предусматривает компенсацию затрат ООО «КЭНК» на полное воспроизводство объектов основных средств (опор ВЛЭП) и оплату налога на имущество.

В связи с изложенным данные о тарифах, полученные на основании Отчета № 11-

2018 г. от 28.03.2018 г., не могут быть признаны достаточным основанием для установления ООО «КЭНК» соответствующих тарифов, поскольку оценщиком определялась рыночная величина арендной платы без учета возможности отнесения данных расходов в составе платы для операторов связи (пункт 38 Правил № 1284).

Сведения, указанные в отчете не могут являться экономическим и правовым основанием для установления ООО «КЭНК» соответствующего тарифа за предоставление сопряженных объектов инфраструктуры операторам связи, поскольку для операторов связи Законом о связи и Правилами № 1284 установлен льготный доступ к объектам сопряженной инфраструктуры субъектов естественных монополий путем обеспечения недискриминационного доступа к данным объектам и включения в состав тарифа на доступ к инфраструктуре закрытого перечня затрат, которые несет владелец инфраструктуры на предоставление объектов инфраструктуры в пользование.

При этом, опоры ВЛЭП являются сопряженными объектами, то есть используются прежде всего собственником инфраструктуры в своей основной деятельности по передаче электроэнергии, затраты на воспроизводство объектов основных средств и на оплату налогов на имущество включаются в себестоимость продаваемой продукции (электроэнергии).

Комиссия Кемеровского УФАС России проанализировала состав затрат, из которых исходит тариф, экономическую обоснованность затрат, пропорциональность учета затрат в тарифе в связи с сопряженностью объектов инфраструктуры и определила, что затраты на полное воспроизводство объектов основных средств (опор ЛЭП) и оплату налога на имущество в полном объеме входят в себестоимость продукции при осуществлении основной деятельности ООО «КЭНК» и возмещаются из тарифа на основную деятельность по передаче электроэнергии.

Таким образом, с учетом положений Правил недискриминационного доступа, услуга по предоставлению доступа к инфраструктуре не может быть признана равнозначной услуге сдачи имущества в аренду.

В рассматриваемом расчете тарифа не было учтено, что сдаваемое в аренду имущество используется оператором не единолично, более того, основным владельцем данных опор остается сетевая организаций, использующая сопряженные объекты инфраструктуры в своей деятельности.

Поскольку тарифы на доступ к инфраструктуре устанавливаются на уровне, обеспечивающем компенсацию экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли. В состав тарифа на доступ к инфраструктуре включается закрытый перечень затрат, которые несет владелец инфраструктуры на предоставление объектов инфраструктуры в пользование предусмотренный пунктом 30 Правил № 1284.

Таким образом включение в тариф затрат, не предусмотренных Правилами № 1284, недопустимо.

Материалами дела № 43/А-10/2018 установлено, что ООО «КЭНК» занимает доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению доступа к

сопряженным объектам инфраструктуры, а именно: услуги по размещению волоконно-оптических линий связи (ВОЛС) иных линий связи (телефонный кабель) в пределах географических границ, определенных территорией, охватываемой электрическими сетями ООО «КЭНК» в Кемеровской области с долей 100 %.

В результате анализа доказательств, в частности Отчета № 11-2018 от 28.03.2018 об определении рыночной стоимости платы за пользование объектами электросетевого хозяйства (опоры ВЛЭП), расположенными на территории Кемеровской области в филиалах «Энергосеть» ООО «КЭНК», для размещения и эксплуатации оборудования третьих лиц Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что действия ООО «КЭНК», выразившиеся в расчете платы за услуги по предоставлению доступа к собственной инфраструктуре без учета требований, установленных Постановлением Правительства РФ от 29.11.2014 № 1284 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи», содержат нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: установление, поддержание монопольно высокой цены товара (доступ к инфраструктуре для размещения линий связи).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 10 закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление, поддержание монопольно высокой цены товара.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – 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 юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое 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.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у ООО «КЭНК» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

ООО «КЭНК» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о невозможности признания правонарушения, допущенного ООО «КЭНК», малозначительным.

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

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего, тем, что ООО «КЭНК» было допущено нарушение антимонопольного законодательства (пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции), в установлении, поддержании монопольно высокой цены на доступ к инфраструктуре для размещения линий связи без учета требований, установленных Постановлением Правительства РФ от 29.11.2014 № 1284 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи», путем включения в стоимость услуги по размещению линии связи на территории Кемеровской области затрат, не предусмотренных Правилами.

Действия ООО «КЭНК» по установлению, поддержанию монопольно высокой цены услуги на доступ к инфраструктуре для размещения линий связи на территории Кемеровской области привели (могут привести) к ущемлению интересов ООО «Интерком» и ООО «Интернет 42», к необоснованному увеличению стоимости размещения линий связи на опорах ЛЭП, что, в свою очередь, может повлечь и увеличение стоимости услуг связи, которые предоставляют операторы связи ООО «Интерком» и ООО «Интернет 42». Данное обстоятельство может привести также к отказу абонентов от получения услуг связи данных операторов связи, к созданию барьеров для осуществления их деятельности, и к угрозе выхода операторов связи с товарного рынка по оказанию услуг связи.

Следовательно, положения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом деле не применимы.

Факт совершения административного правонарушения ООО «КЭНК» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.31-1871/2019 об административном правонарушении от 30.10.2019 г., решением от 12.07.2018 г. (исх.

№ 05/7298) по делу № 43/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «КЭНК» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истекает 12.07.2020 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, 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.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину ООО «КЭНК» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.31 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 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 юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

В силу примечания 4 к статье 14.31 КоАП за совершение административного правонарушения, предусмотренного, статьей 14.31 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа,

предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Учитывая изложенное, размер административного штрафа без учета смягчающих и отягчающих административную ответственность обстоятельств, составляет:

$$\text{БШ} = 300\,000 + (1\,000\,000 - 300\,000)/2 = 650\,000 \text{ рублей.}$$

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.31 КоАП заместитель руководителя Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» (6500000, г. Кемерово, ул. Н. Островского, 32; ИНН 4205109750, КПП 420501001, ОГРН 1064205113136, дата регистрации юридического лица 11.07.2006 г.), виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 650 000 (шестьсот пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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 статьей 31.5 КоАП.

Согласно части 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

В соответствии с частью 2 статьи 31.5 КоАП РФ Вам предоставляется рассрочка исполнения постановления по делу № 042/04/14.31-1871/2019 на срок в пределах трех месяцев с момента вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, равными долями.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001, ОГРН 001034205025799,

ОКТМО: 32701000

Кемеровское УФАС России л/сч 04391522470 в УФК по Кемеровской области

р/с 40101810400000010007, отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001 КБК: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 042/04/14.31-1871/2019

УИН 16100500000000548075

С целью предупреждения необоснованного возбуждения административного производства по части 1 статьи 20.25 КоАП, лицу, привлеченному к административной ответственности, необходимо направить должностному лицу, вынесшему настоящее постановление, копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа по факсу 8 (3842) 36-77-83 либо электронной почтой по адресу: fo42@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП 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 пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.

Заместитель руководителя

<...>