

25 марта 2015 г.

г. Тула

14 часов 15 минут

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области < --- >, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/28-2015, возбужденного в отношении должностного лица ООО «КС-Энерго» - заместителя директора - главного инженера < --- > в присутствии последнего,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по результатам рассмотрения дела № 02-02/03-2015 ООО «КС-Энерго» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по следующим основаниям:

Поводом для возбуждения антимонопольного дела послужило поступившее в Управление заявление ООО «ТК Промторгсервис», ООО «Вариант плюс» (вх. № 5685 от 24.09.2014г.) о неправомерном составлении ООО «КС-Энерго» акта о бездоговорном потреблении электроэнергии ООО «ТК Промторгсервис» в лице арендатора ООО «Вариант плюс».

Из материалов антимонопольного дела следует, ООО «КС-Энерго» является сетевой организацией, осуществляющей деятельность по передаче электрической энергии.

Статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - ФЗ «Об электроэнергетике») определено понятие «территориальная сетевая организация» – коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных Федеральным законом, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

В соответствии с изложенным, ООО «КС-Энерго» в рамках антимонопольного дела признано занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах, определенных балансовой принадлежностью сетей общества, с долей более 50 %.

В материалах дела имеется решение Арбитражного суда Тульской области от 13.01.2015г. по делу № А68-3833/2014 об отказе ООО «КС-Энерго» в удовлетворении заявленных требований о возмещении материального ущерба в сумме 502 795 рублей 14 копеек, рассчитанного на основании акта бездоговорного потребления, ответчиком - ООО «ТК Промторгсервис». Соответчиком по данному делу выступало ООО «Вариант Плюс».

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 8 Гражданского кодекса РФ гражданские права и обязанности возникают, в том числе из судебных решений.

Из решения Арбитражного суда Тульской области следует, что ООО «КС-Энерго» является сетевой организацией, поскольку владеет и пользуется на праве аренды электрооборудованием, участвующим в передаче электроэнергии мощности до конечных потребителей (трансформаторной подстанции РП-67, инв. № 15003 лит. ТП, расположенной по адресу: г. Тула, Алексинское шоссе, д. 34 лит. Ч) и кабельными линиями 6кВ: АСБл 3*240 протяженностью 2150 м (от ПС 110/6 № 145 «Октябрьская» до РП-67); АСБл 3*240 протяженностью 1300 м (ТП ПМС-55 ОАО «РЖД» до РП-67), для Общества установлен тариф на оказание услуг по передаче электроэнергии.

К числу потребителей ООО «КС - Энерго» относится ООО «ТК Промторгсервис», между сторонами подписан акт по разграничению балансовой и эксплуатационной принадлежности электрических сетей № 3 от 04.10.2013г. Граница ответственности сторон согласована по вводу № 1 на кабельных наконечниках АВВГ 4*75 УЗ № 7 в РП-67, по вводу № 2 на кабельных наконечниках ВВГ 4*50 УЗ № 8 в РП - 67. От ввода № 1 запитаны склады № 1 и № 2, от ввода № 2 запитан склад № 3.

На основании этого акта заключен договор энергоснабжения № 7100017 от 06.08.2013г. между гарантирующим поставщиком (ОАО «МРСК Центра и Приволжья» филиал «Тулэнерго», в последующем ОАО «ТЭК») и ООО «ТК Промторгсервис».

25.02.2014г. представителями ООО «КС - Энерго» произведен осмотр электросетевого хозяйства ООО «ТК Промторгсервис», запитанного от ввода № 2, выявлен факт несанкционированного подключения к данному вводу в складе № 3 дополнительного кабеля арендатором склада ООО «Вариант Плюс», что зафиксировано в акте о неучтенном потреблении электроэнергии.

Акт составлен в отношении ООО «ТК Промторгсервис» представителями сетевой организации: заместителем директора ООО «КС - Энерго», и электромонтером в присутствии представителя ООО «Вариант Плюс».

Присутствовавший при составлении акта . отказался от его подписания, что также отмечено в акте. Данный факт в акте зафиксирован незаинтересованными лицами – < --- > и < --- >, при этом происходила фотофиксация нарушенной схемы энергоснабжения.

На основании пунктов 195 и 196 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии функционирования розничных рынков электрической энергии, полном или/и частичном ограничении режима потребления электрической энергии, утвержденным постановлением

Правительством РФ от 04.05.2012г. № 442 (далее – Основные положения), исходя из формулы, предназначенной для расчетов по трехфазному вводу, ООО «КС - Энерго» рассчитало стоимость потребления электроэнергии без договора в размере 502 795 рублей 14 копеек с НДС.

В силу пункта 196 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии ООО «КС - Энерго», являясь сетевой организацией, имеет право взыскания денежных средств за бездоговорное потребление электроэнергии.

Согласно Основным положениям бездоговорное потребление – это самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства или потребление электроэнергии в отсутствие заключенного договора энергоснабжения, при этом субъектом такого потребления может быть юридическое лицо, которому на праве собственности либо ином законном основании принадлежат энергопринимающие устройства, присоединенные к объектам электросетевого хозяйства.

Однако, как указано выше, между ООО «ТК Промторгсервис» и ОАО «МРСК Центра и Приволжья» филиал «Тулэнерго» (в последующем – ОАО ТЭК») заключен договор энергоснабжения, соответственно, составленный акт о неучтенном потреблении электроэнергии противоречит требованиям Основных положений, определяющих, в частности, процедуру составления акта и порядок определения объема при безучетном потреблении электрической энергии.

В соответствии с пунктом 177 Основных положений в случае, если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

В случае недопуска потребителем (производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке) сетевой организации к расчетным приборам учета в согласованные дату и время сетевая организация повторно направляет потребителю (производителю электрической энергии (мощности) на розничном рынке) уведомление с указанием даты и времени проведения проверки расчетных приборов учета, а также информацию о последствиях ее недопуска к таким приборам учета.

Доказательства надлежащего уведомления ООО «ТК Промторгсервис» и ООО «Вариант Плюс» о проведении проверки и обеспечении явки уполномоченных представителей сторон для составления акта по результатам проверки отсутствуют.

Представитель ООО «КС-Энерго» в ходе рассмотрения антимонопольного дела подтвердил отсутствие надлежащего вышеуказанного уведомления ООО «ТК Промторгсервис» о допуске сотрудников ООО «КС-Энерго» к энергопринимающим устройствам с целью проверки приборов учета потребителя.

Для проведения проверки приборов учета, установленных в отношении энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)), опосредованно присоединенных к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации, такая сетевая организация приглашает лицо, к энергопринимающим устройствам и объектам электроэнергетики которого непосредственно присоединены такие энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)).

Факт и объем бездоговорного потребления электроэнергии в силу Основных положений может быть удостоверен только путем составления соответствующего акта, при составлении которого **присутствие потребителя или его представителя является обязательным**, так как потребителю предоставлено право на возражения относительно выявленных нарушений и порядка учета электроэнергии.

Отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта должны быть зафиксированы с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, составленном в присутствии 2-х незаинтересованных лиц.

В нарушение требований Основных положений для составления приобщенного к материалам дела акта о неучтенном потреблении представители ООО «ТК Промторгсервис» не приглашались и не присутствовали при его составлении.

Однако, в акте от 25.02.2014г. отмечено, что генеральный директор ООО «ТК Промторгсервис» отказалась от подписания акта.

Из акта о неучтенном потреблении от 25.02.2014г. также следует, что бездоговорное потребление осуществляло не ООО «ТК Промторгсервис», а ООО «Вариант Плюс». В ходе рассмотрения дела установлено, что между указанными организациями отсутствуют договорные отношения.

ООО «ТК Промторгсервис» и ООО «Промторгсервис» являются аффилированными лицами. ООО «Промторгсервис» является собственником складов №№ 2, 3 (литеры Х, Х1, Х2, Х3), которые условно разделены на отдельные помещения, часть которых общей площадью 700 кв.м. сдана в аренду по договору № 09-13 от 25.09.2013г. с 01.11.2013г. ООО «ТК Промторгсервис» и часть общей площадью 300 кв.м. сдана в аренду ООО «Вариант Плюс» по договору № 11-ИУ от 25.12.2013г.

Действия ООО «КС-Энерго» являются неправомерными, поскольку ущемляют интересы заявителя.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение

хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Вышеуказанные действия свидетельствуют о нарушении ООО «КС-Энерго» требований части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», запрещающей действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии с определением о возбуждении дела об административном правонарушении № АП02-11/28-2015 и проведении административного расследования ООО «КС-Энерго» в Управление представлены сведения о лице, виновном в нарушении антимонопольного законодательства, а также копия должностной инструкции заместителя директора – главного инженера ООО «КС-Энерго», устанавливающей, что в должностные обязанности последнего входит составление актов, фиксирующих нарушения режима энергопотребления потребителями (бездоговорное, безучетное потребление, акт проверки мощности), актов о технологическом присоединении, актов разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, актов проверки приборов учета электрической энергии и т.д.

Приказом от 01.09.2010г. на должность заместителя директора - главного инженера ООО «КС-Энерго» принят < --- >.

01.09.2010 г. между ООО «КС-Энерго» и < --- > заключен трудовой договор № 2/10, согласно которому работник обязан добросовестно выполнять трудовые обязанности в должности заместителя директора - главного инженера, предусмотренные действующим законодательством, указанным трудовым договором, должностной инструкцией, другими локальными нормативными актами и распорядительными документами работодателя, иные распоряжения работодателя в рамках своей трудовой функции.

< --- > пояснил, что 25.02.2014г. проверка расчетного узла учета не производилась. Был осуществлен незапланированный визуальный осмотр кабельной линии, в ходе которого обнаружен несанкционированно подключенный кабель. Указанные действия осуществлены с нарушением пункта № 177 Основных положений.

Факт совершения административного правонарушения заместителем директора – главным инженером ООО «КС-Энерго» < --- > подтверждается протоколом по делу № АП 02-11/28-2015 от 25 марта 2015 года составленным должностным лицом Управления в присутствии < --- > предусмотренным статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения заместителя директора – главного инженера ООО «КС-Энерго» < --- > к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела:

- наличие события административного правонарушения – **должностное лицо – заместитель директора – главный инженер < --- > своими действиями нарушил требования Основных положений, результатом чего явилось ущемление прав ООО «ТК Промторгсервис», ООО «Вариант плюс»;**
- лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность - **должностное лицо – заместитель директора – главный инженер < --- >;**
- виновность лица в совершении административного правонарушения – < --- >. **имел возможность, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению антимонопольного законодательства;**
- обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность – **не установлены.**

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.31.1](#) настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо [дисквалификацию](#) на срок до трех лет.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.31., 23.48., частью 1 статьи 29.9. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо ООО «КС-Энерго» - заместителя директора – главного инженера ООО «КС-Энерго» < --- > виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде штрафа в размере 20 000 рублей (двадцать тысяч рублей).

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 116 26000 01 6000 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: Отделение Тула

БИК 047003001

Р\сч 40101810700000010107

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 25 марта 2015 года за нарушение Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 32.2. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5. КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объёме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 20.25. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

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

Согласно пункта 1 статьи 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 2 октября 2007г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» акты должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение одного года со дня их вступления в законную силу.

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 25 марта 2015 года.

Дата вступления постановления в законную силу – **3 апреля 2015 года.**

Срок исполнения постановления – **до 2 июня 2015 года.**

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – **до 2 июня 2015 года**