

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 042/04/14.31-415/2024

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена «21» мая 2024 г. г. Кемерово,

Постановление изготовлено в полном объеме «21» мая 2024 г.

Я, <...> заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.31-415/2024, возбужденного в отношении должностного лица <...> общества с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

24.08.2023 по результатам рассмотрения дела № 042/01/10-1517/2022 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Кемеровского УФАС России было вынесено решение № ТМ/7802/23 о признании ООО «КЭНК» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в установлении и поддержании ООО «КЭНК» монопольно высокой цены на услугу по предоставлению доступа к инфраструктуре ООО «КЭНК», для размещения сетей электросвязи и иного оборудования на территории Кемеровской области – Кузбасса.

ООО «КЭНК» является территориальной сетевой организацией на территории Кемеровской области - Кузбасса, оказывает потребителям услуги по передаче электрической энергии, а также распоряжается инфраструктурой, принадлежащей на праве собственности и ином законном основании.

Согласно пункту 1 Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 (далее - Правила № 1284), действовавших до 28.02.2023 года, 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.

В соответствии с пунктом 2 Правил № 1284 под владельцем инфраструктуры

понимается субъект естественной монополии, регулирование деятельности которого осуществляется Федеральным законом от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях), который является собственником инфраструктуры и (или) распоряжается инфраструктурой на ином законном основании.

Кемеровским УФАС России установлено, что между ООО «КЭНК» и ООО «Кузбасская электросетевая компания» (далее – ООО «КЭК») заключен договор аренды имущества от 01.04.2020 № 1/20. В соответствии с данным договором ООО «КЭК» передает объекты электросетевого хозяйства и земельные участки под ними в пользование ООО «КЭНК» с правом передачи данных объектов в субаренду другим хозяйствующим субъектам.

В рамках рассмотрения возбужденного дела, в соответствии с частью 5.1 статьи 45 ФЗ № 135-ФЗ и Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, Кемеровским УФАС России был подготовлен аналитический отчет по результатам анализа товарного рынка услуг по размещению оптических кабелей связи на воздушных линиях электропередачи в отношении ООО «КЭНК».

Согласно аналитическому отчету временным интервалом исследования рассматриваемого товарного рынка Кемеровским УФАС России установлен период с 2019 года по 2022 год.

Продуктовые границы исследуемого товарного рынка определены как услуги по размещению оптических кабелей связи на воздушных линиях электропередачи на территории Кемеровской области – Кузбасса.

Законодательством об электроэнергетике Российской Федерации определены товарные границы, на которых действует субъект естественной монополии.

В соответствии со ст. 4 Закона о естественных монополиях, приказом Федеральной службы по тарифам от 25.05.2012 № 342-э в отношении ООО «КЭНК» введено государственное регулирование деятельности в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии на территории Кемеровской области и ООО «КЭНК» включено в реестр субъектов естественных монополий в раздел услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» в Кемеровской области.

ООО «КЭНК» владеет инфраструктурой, как субъект естественной монополии, для размещения сетей электросвязи и иного оборудования на территории Кемеровской области – Кузбасса, в понимании пункта 2 Правил № 1284.

В связи с чем, ООО «КЭНК» занимает доминирующее положение на вышеуказанном товарном рынке, как владелец инфраструктуры - субъект естественных монополий, в соответствии со статьей 5 ФЗ № 135-ФЗ.

Вывод Кемеровского УФАС России о наличие доминирующего положения ООО «КЭНК» на данном товарном рынке, ранее был поддержан Верховным судом Российской Федерации от 28.12.2020 № 304-ЭС20-20509 (дело № А27-17830/2019) и Арбитражным судом Кемеровской области (дело № 27-24588/2022).

В соответствии пункту 4 Правил 1284 определено, что государственный контроль за соблюдением требований, 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.

23.06.2020 ООО «КЭНК» на официальном сайте разместило условие и порядок доступа к инфраструктуре и сведения о размере платы (тарифа) за предоставление ограниченного права пользования (доступа) к инфраструктуре ООО «КЭНК» для размещения сетей электросвязи и иного оборудования

ВОЛС (волоконно-оптические линии связи)	ЛС/ЛПВ (линии с токопроводящей жилой для обеспечения телефонной связи и проводного вещания)	Силовой провод (кабель)	Оборудование (до 10 кг)
0,4/6/10 кВ	0,4 кВ	0,4/6/10 кВ	0,4 кВ
199 руб./мес.	199 руб./мес.	199 руб./мес.	199 руб./мес.

Тариф на предоставление доступа к инфраструктуре ООО «КЭНК» установлен на основании Порядка формирования тарифов за предоставление доступа к инфраструктуре ООО «Кузбасская энергосетевая компания», для размещения сетей электросвязи и иного оборудования (далее – Порядок ООО «КЭНК»), утв. заместителем генерального директора по правовым вопросам ООО «КЭНК». Настоящий Порядок определяет основные принципы и методы формирования тарифов за предоставление ограниченного права пользования (доступа) к объектам инфраструктуры ООО «КЭНК» для размещения сетей электросвязи, включая условия дифференциации тарифов.

В силу пункта 38 Правил 1284 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ 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 по установлению, поддержанию монопольно высокой цены товара.

В соответствии с части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Согласно пункту 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее - Пленума № 2) на основании статьи 6, пункта 1 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ злоупотреблением может быть признано установление (поддержание) доминирующим на рынке хозяйствующим субъектом монопольно высокой цены.

Решением Кемеровского УФАС России было установлено, что ООО «КЭНК» установило завышенную цену в размере 199 руб. с НДС за одну опору в месяц, чем ущемляет интересы хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг связи.

Рассматриваемые действия ООО «КЭНК» приводят (могут привести) к ограничению конкуренции, поскольку установление высоких цен (тарифов) на услуги по предоставлению доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи и иного оборудования создает дополнительные барьеры для входа хозяйствующим субъектам на рынок оказания услуг связи.

Факт нарушения ООО «КЭНК» пункта 1 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в установлении и поддержании монопольно высокой цены на услугу, подтверждается решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 24.08.2023 № ТМ/7802/23 по делу № 042/01/10-1517/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, материалами данного дела, решением Арбитражного суда Кемеровской области от 19.04.2024 по делу № А27-16552/2023, вступившем в законную силу.

В соответствии с пунктом 1.2 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дел об административном правонарушении, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Вышеуказанные действия должностного лица О.В. Медведевой содержат состав и событие административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

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

Дата совершения правонарушения: с 23.06.2020 (ООО «КЭНК» на официальном сайте разместило Порядок, в котором указаны условие и порядок доступа к инфраструктуре) по 01.04.2024.

В соответствии с уведомлением Кемеровского УФАС России от 22.10.2024 № ТМ/1494/24 о составлении протокола об административном правонарушении <...> предоставила объяснение по факту нарушения и запрошенные сведения (вх. № 2216-ЭП/24 от 28.02.2024).

20.03.2024 должностное лицо ООО «КЭНК» <...> надлежащим образом извещенная о дате, времени и месте составления и подписания протокола не явилась, защитника не направила. Без должностного лица состоялась процедура составления и подписания протокола, которым было возбуждено дело № 042/04/14.31-415/2024 об административном правонарушении.

Определением от 20.03.2024 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 04.04.2023 в 10 часов 00 мин.

Копия протокола и копия определения направлены в адрес должностного лица ООО «КЭНК» заказным письмом и по электронной почте.

04.04.2024 в адрес Кемеровского УФАС России поступило от <...> ходатайство об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-415/2024 в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-16552/2023. Ходатайство было удовлетворено.

Определением дело об административном правонарушении было продлено и отложено рассмотрение на 02.05.2023 в 11 часов 00 мин.

02.05.2024 в адрес Кемеровского УФАС России поступило от <...> ходатайство об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.31-415/2024 в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств, а именно: вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-16552/2023. Ходатайство было удовлетворено.

Определением дело об административном правонарушении было продлено и отложено рассмотрение на 21.05.2023 в 15 часов 00 мин.

21.05.2024 от <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие и просила учесть при назначении административного штрафа смягчающие вину обстоятельства, в соответствии с пунктом 1 статьи 4.2 КоАП, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, а именно: произведена актуализация цены (тарифа) на услугу по предоставлению доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи и иного оборудования на территории Кемеровской области - Кузбасса, данная информация размещена на сайте ООО «КЭНК» (письмо от 07.05.2024 № 03/ПУ-07/1722). Урегулированы разногласия с ООО «Лайка», ООО «Рэй-связь», ООО «Файбер-Телеком» за 2022 и 2023 г.г. Правонарушение совершено впервые.

21.05.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.31-415/2024 об административном правонарушении. Ходатайство было удовлетворено. Дело рассмотрено без участия<...>

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

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться

недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

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.

Под должностным лицом в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Приказом ООО «КЭНК» от 27.12.2010 № 352-л/с О.В. Медведева переведена на должность заместителя генерального директора по правовым вопросам.

В соответствии с разделом 3 должностной инструкции заместителя генерального директора по правовым вопросам, утвержденной генеральным директором ООО «КЭНК», в непосредственные обязанности О.В. Медведевой входит следующее:

- обеспечение соблюдения законности в деятельности Общества и защиту ее правовых интересов;
- осуществление правовой экспертизы проектов приказов, инструкций, положений, стандартов и других актов правового характера, подготавливаемых в Обществе, визирует их, а также участвует, в случае необходимости, в подготовке документов;
- принимает меры по изменению или отмене ненормативных актов Общества, изданных с нарушением действующего законодательства;
- организует работу по совместному подвесу ВОЛС на объектах, принадлежащих Обществу, подготовку, заключение и исполнение договоров с операторами связи, выполнение требований действующего законодательства, регулируемого деятельность Общества по совместному подвесу ВОЛС, утверждает стоимость платы. Контролирует полноту и своевременность размещения на сайте Общества информации, установленный действующими нормативно-правовыми актами.

Тариф на предоставление доступа к инфраструктуре ООО «КЭНК» установлен на основании Порядка формирования тарифов за предоставление доступа к инфраструктуре ООО «Кузбасская энергосетевая компания», для размещения сетей электросвязи и иного оборудования (далее – Порядок ООО «КЭНК»), утв. заместителем генерального директора по правовым вопросам ООО «КЭНК». Настоящий Порядок определяет основные принципы и методы формирования тарифов за предоставление ограниченного права пользования (доступа) к объектам инфраструктуры ООО «КЭНК» для размещения сетей электросвязи, включая условия дифференциации тарифов.

Таким образом, <...> являясь должностным лицом, в нарушение норм действующего законодательства, не предприняла всех зависящих мер к надлежащей организации работы по установлению и применению тарифа на предоставление доступа к инфраструктуре ООО «КЭНК», что повлекло нарушение прав и законных интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг связи. Также противоправные действия должностного лица приводят (могут привести) к ограничению конкуренции, поскольку установление высоких цен (тарифов) на услуги по предоставлению доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи и иного оборудования создает дополнительные барьеры для входа хозяйствующим субъектам на рынок оказания услуг связи, тем самым совершила административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

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

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

В соответствии с позицией, закрепленной в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 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.

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего тем, что <...>, злоупотребляя доминирующим положением ООО «КЭНК» установила и поддерживала монопольно высокую цену (тариф) на услугу по предоставлению ограниченного права пользования (доступа) к объектам инфраструктуры ООО «КЭНК» на территории Кемеровской области – Кузбасса.

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

Факт совершения административного правонарушения должностного лица подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.31-415/2024 об административном правонарушении, решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 24.08.2023 № ТМ/7802/23 по делу № 042/01/10-1517/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, а также материалами дела, решением Арбитражного суда Кемеровской области от 19.04.2024 по делу № А27-16552/2023, вступившем в законную силу.

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 25.08.2024.

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.

Согласно статье 4.1 КоАП при рассмотрении дела об административном правонарушении должны учитываться обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность.

Установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность не установлены.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя

Кемеровского УФАС России находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 2 статьи 14.31 КоАП.

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение <...>, степень вины правонарушителя, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает возможным назначить административное наказание в пределах минимальной санкции, определенной частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь статьями 1.7, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3 статьей 4.5 КоАП, а также статьями 14.31, 23.48, 29.9, 29.11 КоАП, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать должностное лицо <...> общества с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» виновной в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Назначить наказание в виде административного штрафа в размере 20000 рублей.