

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 1612/02

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

«26» октября 2018 года

г. Ростов-на-Дону

Я, заместитель руководителя управления - начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) Батулин Сергей Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 1612/02, возбужденного в отношении акционерного общества «Донэнерго» (далее – АО «Донэнерго»; 344006, г. Ростов-на-Дону, ул. Пушкинская, д. 162; ИНН 6163089292, ОГРН 60701000001, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 28.12.2007 года),

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Ростовского УФАС России от 14.09.2018 года по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 979/02 АО «Донэнерго» признано нарушившим ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

В адрес Ростовского УФАС России поступило обращение ООО «Донэнергосбыт» на неправомерные, по мнению заявителя, действия АО «Донэнерго», выразившиеся в нарушении основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» при установке приборов учета (далее по тексту – Основные положения).

Кроме того в Ростовское УФАС России поступило заявление ИП Шайтун Т.С. на неправомерные, по мнению заявителя, действия АО «Донэнерго», выразившееся в

ограничении доступа к интерфейсу связи приборов учета.

На деятельность АО «Донэнерго» распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») ввиду следующего.

Согласно ч. 5 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Статья 3 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147 – ФЗ «О естественных монополиях» (далее - ФЗ «О естественных монополиях») определяет, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Под понятием естественной монополии понимается такое состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи, с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В ходе анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии, проведенного Ростовским УФАС России в соответствии с Порядком, установлено, что АО «Донэнерго» занимает доминирующее положение на рассматриваемом рынке в границах электрических сетей, принадлежащих АО «Донэнерго».

ООО «Донэнергосбыт» в адрес АО «Донэнерго» 09.01.2018г. было направлено письмо с просьбой организовать 16.01.2018г. в 10 час. 00 мин. проведение совместного съема показаний за декабрь 2017г. в расчетных приборах учета №00453852 и №29896011 потребителя ТСН «Альянс» находящихся расположенных в РП-67 РУЮкВ по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Красноармейская, 133/117.

Письмом от 11.01.2018г. № 09.29/65 АО «Донэнерго» в адрес ООО «Донэнергосбыт» было направлено уведомление о необходимости проведения процедуры замены расчетных приборов учета ТСН «Альянс», которое должно было осуществляться совместно 23.01.2018г. в 10 час. 00 мин.

16.01.2018г. АО «Донэнерго» согласно актам № 24/3135 и № 24/3134 самостоятельно в отсутствие представителей ООО «Донэнергосбыт» были демонтированы приборы учета № 00453852 и № 29896011.

В соответствии с п. 152 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии,

полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» допуск установленного прибора учета в эксплуатацию осуществляется с участием уполномоченных представителей:

сетевой организации, владеющей на праве собственности или ином законном основании объектами электросетевого хозяйства или эксплуатирующей бесхозные объекты электросетевого хозяйства, к которым непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности), объекты электросетевого хозяйства), в отношении которых установлен прибор учета, либо сетевой организацией, осуществляющей технологическое присоединение энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства), в отношении которых установлен прибор учета - в настоящем случае АО «Донэнерго»;

- гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), с которым заключен договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) в отношении энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства), в отношении которых установлен прибор учета - в настоящем случае ООО «Донэнергосбыт»;

В соответствии с п. 154 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» лицо, составившее акт допуска прибора учета в эксплуатацию, обязано в течение 2 рабочих дней со дня проведения такой процедуры направить копии такого акта лицам из числа лиц, указанных в пункте 152 настоящего документа, не явившимся для участия в процедуре допуска прибора учета в эксплуатацию.

Руководствуясь требованиями данного пункта Основных положений, сетевая организация АО «Донэнерго» должна была направить копию акта допуска в адрес энергосбытовой организации (ООО «Донэнергосбыт»), с которой у ТСН «Альянс» заключен договор энергоснабжения.

Из представленных в материалы дела письменных пояснений ООО «Донэнергосбыт» и АО «Донэнерго», а также собранных Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела документов следует что, АО «Донэнерго» самостоятельно, без надлежащего основания и вызова представителей всех заинтересованных сторон, демонтировало расчетные приборы учета № 00453852 и № 29896011. Таким образом, АО «Донэнерго» самостоятельно, без надлежащего основания и вызова представителей всех заинтересованных сторон, демонтировало расчетные приборы учета типа M230ART-00 PCIDN № 00453852 и M230ART-00 PQCSIDN № 29896011.

Таким образом, отсутствие у ООО «Донэнергосбыт» информации о замене расчетных приборов учета, повлекло за собой невозможность зафиксировать показания этих приборов для дальнейшего расчета со своим потребителем, в результате чего общество понесло финансовые убытки.

Согласно сообщения о количестве потребленной электроэнергии на 31.12.2017 г. по

точке поставки ТСН «Альянс» зафиксированы и приняты к расчетам сетевой организацией и гарантирующим поставщиком следующие показания расчетных приборов учета:

- прибор учета заводской № 29896011 - 108,437
- прибор учета заводской № 453852 - 3166,504

На момент проведения АО «Донэнерго» 16 января 2018 г. самостоятельной замены расчетных приборов учета потребителя, без участия собственника прибора учета и энергосбытовой организации, сотрудником АО «Донэнерго» зафиксированы следующие показания демонтированных приборов учета:

- прибор учета заводской № 29896011 - 110,01 (акт № 24/3135 от 16.01.2018 г.)
- прибор учета заводской № 453852 - 3167,46 (акт № 24/3134 от 16.01.2018 г.)

вновь установленных приборов учета:

- прибор учета заводской № 0806172589 - 0,00
- прибор учета заводской № 0806172561 - 0,00

На момент проведения совместной проверки АО «Донэнерго» и ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» средств учета 23 января 2018 г. зафиксированы следующие показания приборов учета:

- прибор учета заводской № 0806172589 - 4,94 (акт № 24/3168 от 23.01.2018 г.)
- прибор учета заводской № 0806172561 - 6,36 (акт № 24/3167 от 23.01.2018 г.)

Таким образом, объем потребленной электрической энергии по точке поставки ТСН «Альянс» в период с 01.01.2018 г. по 23.01.2018 г. составляет:

с 01.01.2018 г. по 16.01.2018 г.

- прибор учета заводской № 29896011 расход $110,01 - 108,437 = 1,573$
- прибор учета заводской № 453852 расход $3167,46 - 3166,504 = 0,956$

Итого: $1,573 + 0,956 = 2,529$

- прибор учета заводской № 0806172589 расход 4,94
- прибор учета заводской № 0806172561 расход 6,36

Итого: $4,94 + 6,36 = 11,3$ ВСЕГО: $2,529 + 11,3 = 13,829$

С учетом расчетного коэффициента измерительного комплекса фактический расход электрической энергии за январь 2018 г. по точке поставки ТСН «Альянс» составил:

$13,829 \times 2000 = 27\,658$ кВт*ч

В связи с тем, что процедура замены приборов учета происходила без присутствия представителей ООО «Донэнергосбыт» у энергоснабжающей организации отсутствуют сведения о почасовых расходах электрической энергии по приборам учета заводские №№ 29896011 и 453852, необходимые для проведения расчетов по 3-й ценовой категории.

В соответствии с пунктом 166 «Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденных Постановлением Правительства РФ от

04.05.2012 г. № 442 - «В случае непредставления потребителем показаний расчетного прибора учета в установленные сроки и при отсутствии контрольного прибора учета:

для 1-го и 2-го расчетных периодов подряд, за которые не предоставлены показания расчетного прибора учета, объем потребления электрической энергии, а для потребителя, в расчетах с которым используется ставка за мощность, - также и почасовые объемы потребления электрической энергии, определяются исходя из показаний расчетного прибора учета за аналогичный расчетный период предыдущего года, а при отсутствии данных за аналогичный расчетный период предыдущего года - на основании показаний расчетного прибора учета за ближайший расчетный период, когда такие показания были предоставлены»

Учитывая вышеизложенное ООО «Доэнергосбыт» для целей определения объема потребления использовались сведения, полученные с расчетного прибора учета в точке поставки ТСН «Альянс» в декабре 2017 г. (за предыдущий расчетный период).

В результате, согласно сообщения о количестве потребленной электрической энергии за январь 2017 г., объем электрической энергии, подлежащей оплате ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» со стороны ООО «Донэнергосбыт» составил:

- прибор учета заводской № 29896011 - 42 792
- прибор учета заводской № 453852 55 972

ВСЕГО: $42\,792 + 55\,972 = 98\,764$ кВт*ч.

Дополнительно оплаченный объем услуг по передаче электрической энергии, сверх фактического потребления, составил: $98\,764 - 27\,658 = 71\,106$ кВт*ч.

Таким образом, АО «Донэнерго» нарушило ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым 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.

Таким образом, АО «Донэнерго» совершило правонарушение, ответственность за которое установлена ч.2 ст. 14.31 КРФ об АП.

Согласно части 2 статьи 2.1 КРФ об АП, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

АО «Донэнерго» имело возможность не нарушать требования законодательства, но не приняло всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства.

Положение АО «Донэнерго» на рынке услуг по передаче электрической энергии расценивается как положение субъекта естественной монополии, а данная деятельность осуществляется по регулируемым тарифам.

Размер штрафа за правонарушение, предусмотренное ч. 2 ст. 14.31 КРФ об АП, подлежит исчислению исходя не из общей территории деятельности

хозяйствующего субъекта, а из границ рынка предоставляемой услуги, на территории которой допущено конкретное нарушение, влекущее применение административного наказания.

В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденном приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), процедура определения географических границ товарного рынка (границ территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами) включает: предварительное определение географических границ товарного рынка; выявление условий обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара приобретателем (приобретателями); определение территорий, входящих в географические границы рассматриваемого товарного рынка (пункт 4.1 Порядка).

Определение географических границ товарного рынка проводится на основе информации: о регионе, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля, и (или) о регионе, в котором выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства; о ценообразовании на рынке рассматриваемого товара или о различиях в уровнях цен на данный товар на территории Российской Федерации (пункт 4.2. Порядка).

Пунктом 4.7 Порядка определено, что определение географических границ товарного рынка основывается на экономической возможности покупателя приобрести товар на территории Российской Федерации или ее части и отсутствии этой возможности за ее пределами. В сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей предоставления этих услуг, в частности: наличия и расположения технологической инфраструктуры (сетей); возможностей покупателей по доступу к инфраструктуре и ее использованию (подключению к сетям).

Согласно письму руководителя ФАС России от 15.06.2011 № ИА/22642 географические границы товарного рынка могут быть определены либо в пределах административно-территориального образования - города, в пределах района города, а также в пределах территории, охваченной присоединенной сетью лица, привлекаемого к административной ответственности. При этом административный орган должен исходить из принципа разумности административного наказания, которое должно быть средством предупреждения совершения новых правонарушений, а не средством подавления экономической деятельности привлекаемого к ответственности лица.

В этой связи географические границы товарного рынка находятся в пределах электрических сетей АО «Донэнерго».

Письмом от 16.10.2018 АО «Донэнерго» сообщило, что размер суммы выручки предприятия от реализации услуг по передаче электрической энергии от ПС Р-27 в 2017 году составил 57 851 тыс.руб.

Обстоятельств отягчающих и смягчающих административную ответственность не установлено.

Учитывая вышеизложенное, расчет подлежащего применению штрафа выглядит следующим образом:

$$173\,553 + \frac{1}{2}(1\,735\,530 - 173\,553) = 954\,541$$

где:

$$\text{Min размер штрафа} = 57\,851\,000 * 0,003 = 173\,553$$

$$\text{Max размер штрафа} = 57\,851\,000 * 0,03 = 1\,735\,530$$

Таким образом, размер штрафа, подлежащего наложению на АО «Донэнерго» составляет 954 541 рублей.

Процедура рассмотрения дела об административном правонарушении и привлечения к административной ответственности соблюдена.

Приглашение для участия в составлении протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.31 КРФ об АП, заблаговременно было направлено в адрес АО «Донэнерго».

Таким образом, о времени и месте составления протокола законный представитель АО «Донэнерго» был уведомлен надлежащим образом.

16.10.2018г. на составление протокола об административном правонарушении в отношении АО «Донэнерго» законный представитель общества не явился.

Протокол был составлен в присутствии защитника АО «Донэнерго» - (доверенность № 21 от 09.01.2018г.).

Таким образом, при составлении протокола № 1612/02 законные права и интересы АО «Донэнерго» были соблюдены в полном объеме.

О времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 1612/02 АО «Донэнерго» извещено определением от 16.10.2018г.

26.10.2018г. дело об административном правонарушении № 1612/02 в отношении АО «Донэнерго», рассмотрено в отсутствие законного представителя при его надлежащем уведомлении и в присутствии защитника (доверенность № 21 от 09.01.2018г.).

Защитником АО «Донэнерго» заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела об административном правонарушении № 1612/02 в связи с подачей в Арбитражный суд Ростовской области заявления об оспаривании решения № 979/02 от 14.09.2018г. и предписания № 979/02 от 14.09.2018г. вынесенных Ростовским УФАС России.

В КРФ об АП отсутствуют нормы позволяющие приостанавливать рассмотрение дела об административном правонарушении в связи, с чем в удовлетворении ходатайства заявленного защитником АО «Донэнерго» отказано.

Годичный срок давности привлечения АО «Донэнерго» к административной ответственности, определенный ст.4.5 КРФ об АП, не истек.

Основания для освобождения лица, совершившего административное правонарушение от административной ответственности в порядке применения статьи 2.9 КРФ об АП отсутствуют.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст.4.1, 4.2, ч.2 ст.14.31, ст.23.48, ст.29.5, п.1 ст.29.9, ст.29.10 КРФ об АП, заместитель руководителя Ростовского УФАС России Батурин С.В.

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать акционерное общество «Донэнерго» (344006, г. Ростов-на-Дону, ул. Пушкинская, д. 162; ИНН 6163089292, ОГРН 60701000001, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 28.12.2007 года) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено ч.2 ст.14.31 КРФ об АП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 954 541 (девятьсот пятьдесят четыре тысячи пятьсот сорок один) рубль.

2. В удовлетворении ходатайства АО «Донэнерго» о приостановлении рассмотрения дела – отказать.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КРФ об АП 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 КРФ об АП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КРФ об АП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно положениям Бюджетного кодекса Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ, Федеральном законе от 19.12.2016 № 415-ФЗ «О федеральном бюджете на 2017 год и на плановый период 2018 и 2019 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в отделении Ростова-на-Дону г. Ростова-на-Дону; БИК 046015001. Получатель: УФК по Ростовской области (Ростовское УФАС России) ИНН 6163030500. КПП 616301001.

Код бюджетной классификации 16111602010016000140

ОКТМО 60701000

УИН 16165102600001409555

Основание платежа - Постановление Ростовского УФАС России № 1612/02 от

26.10.2018г.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (863) 240-99-59.

Согласно части 1 статьи 20.25 КРФ об АП 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 КРФ об АП, а также частью 1 статьи 30.3 КРФ об АП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КРФ об АП 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 управления С.В. Батурин

Исп. Мирчев А.Г.

т. 240-99-21