

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 02-09/67-09 об административном правонарушении

24 июля 2009 г. г. Томск

Заместитель руководителя Управления ФАС по Томской области Бутенко Игорь Васильевич, рассмотрев протокол и материалы дела № 02-09/67-09 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Горсети» по ст. 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации за нарушение п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

15 мая 2009 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Томской области было возбуждено дело № 02-10/55-09 по признакам нарушения ООО «Горсети» антимонопольного законодательства РФ, в результате рассмотрения которого Комиссией было установлено следующее.

27.11.2008 г. между заявителем П. и ООО «Горсети» был заключен договор № 08-48-Т о технологическом присоединении к электрическим сетям ООО «Горсети» нежилого помещения (5 кВт), расположенному по адресу: г. Томск, ул. Учебная, 18, согласно п. 5.1. договор вступает в силу с момента подписания обеими сторонами и действует до полного исполнения своих обязательств сторонами. Размер платы за осуществление комплекса мероприятий по технологическому присоединению составил 55 769 рублей 30 копеек (п. 3.1. договора). Оплата по указанному договору заявителем была произведена 16.12.2008 г. в полном объеме, что подтверждается квитанцией к приходному кассовому ордеру № 1607 от 16.12.2008 г. Обязательства сторон по настоящему договору на сегодняшний день исполнены.

Приказом РЭК Томской области (далее РЭК ТО) № 61/318 от 16.10.2008 г. были установлены тарифы, согласно п. 2 Приказа действие которых установлено с 27 октября 2008 г. по 31 декабря 2009 г. Приказом РЭК ТО № 78/452 от 16.12.2008 г. были внесены изменения и дополнения в Приказ № 61/318 от 16.10.2008 г., согласно которому действие внесенных изменений начинается с 16.12.2008 г.

В Приказе РЭК ТО № 61/318 от 16.10.2008 г. закреплены две категории потребителей:

-физические лица (с учетом НДС) до 15 кВт включительно, юридические лица (без учета НДС) 0,4-10 кВт - размер платы за технологическое присоединение за 1 кВт присоединяемой мощности составляет 550 рублей;

-юридические лица (без учета НДС) до 30 кВт включительно, размер платы за технологическое присоединение за 1 кВт присоединяемой мощности составляет 9 457 рублей; от 30 кВт до 100 кВт включительно, размер платы за технологическое присоединение за 1 кВт присоединяемой мощности составляет 9 237 рублей; от 100 кВт и выше, размер платы за технологическое присоединение за 1 кВт присоединяемой мощности составляет 8 764 рублей.

ООО «Горсети» определило размер платы за технологическое присоединение П. в соответствии с Приказом РЭК ТО № 61/318 от 16.10.2008 г., исходя из указанной в заявке мощности 5 кВт размера платы для всех заявителей до 30 кВт включительно, подавших заявку не для целей потребления электрической энергии для коммунально-бытовых нужд и приравненных к ним категорий заявителей — 9 457 рублей, что подтверждается письменными пояснениями ООО «Горсети» исх. № 10-/852 от 30.04.2009 г.

Согласно ст. 48 Гражданского кодекса РФ юридическим лицом признается организация, которая

имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету. Ст. 11 Налогового кодекса РФ раскрывает понятие физические лица - граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Согласно законодательно закрепленных определений физического и юридического лица, нельзя гражданина РФ отнести к категории потребителей по указанному Приказу РЭК ТО - юридическим лицам. Исходя из того, что заявка на технологическое присоединение нежилого помещения подана собственником — физическим лицом, применение размера оплаты как для юридических лиц является неправомерным.

Согласно п. 17 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 г. N 861 размер платы за технологическое присоединение устанавливается уполномоченным органом в области государственного регулирования тарифов.

Таким образом, ООО «Горсети», осуществляя регулируемую деятельность, обязаны применять тарифы, установленные РЭК ТО. Однако, тарифа для физических лиц не в целях потребления электрической энергии для коммунально-бытовых нужд, в действовавшем на тот момент в Приказе РЭК ТО № 61/318 от 16.10.2008 г. не было. В данной ситуации при обращении П. ООО «Горсети» самостоятельно установили заявителю плату за технологическое присоединение в нарушение ст. 6 Федерального закона № 41-ФЗ от 14.04.1995 г. «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации», в которой указываются, что установление платы за технологическое присоединение к электрическим сетям и (или) стандартизированные тарифные ставки, определяющие величину этой платы для территориальных сетевых организаций относится к полномочиям органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления в области государственного регулирования тарифов.

Услуги по передаче электроэнергии, в соответствии со статьей 4 Федерального закона «О естественных монополиях» от 19.07.1995 № 147-ФЗ, относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Анализ локального рынка услуг по технологическому присоединению к электрическим сетям ООО «Горсети» в географических границах балансовой принадлежности электрических сетей в административных границах города Томска, которые находятся в собственности, в аренде или на иных законных основаниях у ООО «Горсети» показал, что ООО «Горсети» является единственным хозяйствующим субъектом, имеющим возможность для оказания указанной услуги. ООО «Горсети» занимает доминирующее положение на указанном рынке, на котором конкуренция между хозяйствующими субъектами отсутствует, рынок монополизирован, доля ООО «Горсети» составляет 100 %.

В силу ст. 5 Федерального Закона № 135-ФЗ "О защите конкуренции", доминирующим положением признается - положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (группы лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих, и (или) затруднять доступ на этот рынок другим хозяйствующим субъектам.

На основании вышеизложенного, ООО «Горсети» имели своим результатом ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, поскольку запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (п. 10 ч. 1 ст. 10 указанного закона).

По итогам рассмотрения дела № 02-10/55-09 вынесено решение от 04.06.2009 г. о признании ООО «Горсети» нарушившим п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Согласно решения УФАС по Томской области от 04.06.2009 г. предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и устранении его последствий ООО

«Горсети не выдавалось в связи с окончанием срока действия договора о технологическом присоединении к электрическим сетям ООО «Горсети» № 08-48-Т от 27.11.2008 г.

По факту обнаруженного правонарушения в отношении ООО «Горсети» было возбуждено дело об административном правонарушении (Определение о возбуждении производства по делу об административном № 02-09/67-09 и проведении административного расследования от 15.06.2009 г., а 20.07.2009 г. специалистом-экспертом отдела контроля монополистической деятельности управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Беловой М.Н. в отношении ООО «Горсети» составлен протокол об административном правонарушении по ст. 14.31 КоАП РФ.

Ответственность за злоупотребление лицом своим доминирующим положением на товарном рынке предусмотрена статьей 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».

В отзыве б/н от 19.06.2009 г. на определение Томского УФАС № БМ/2269 от 15.06.2009 г. о возбуждении производства по делу об административном правонарушении № 02-09/67-09 и проведении административного расследования ООО «Горсети» факт совершения административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ, не признало и пояснило, что П. Обратился в ООО «Горсети» 13.11.2008 г. с заявкой на технологическое присоединение нежилого помещения, магазина (5кВт), расположенного по адресу: г. Томск, ул. Учебная, 18.

В соответствии с п. 15 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, ООО «Горсети» был подготовлен и направлен П. Для согласования проект договора о технологическом присоединении к электрическим сетям.

Согласно методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям, утвержденных Приказом Федеральной службы по тарифам от 23.10.2007 № 277-э/7, размер платы за технологическое присоединение к территориальным распределительным сетям устанавливается органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с разделами II и III Методических указаний.

В связи с этим плата за технологическое присоединение нежилого помещения, магазина (5кВт), расположенного по адресу: г. Томск, ул. Учебная, 18, принадлежащего П., была определена в соответствии с Приказом РЭК ТО № 61/318.

Плата была рассчитана исходя из указанной в заявке мощности 5 кВт, размера платы (9 457 руб.) за технологическое присоединение для всех заявителей до 30 кВт включительно, подавших заявку не для целей потребления электрической энергии для коммунально-бытовых нужд и приравненных к ним категорий заявителей, и составила 55 796,30 руб.

Разъясняющие письма Региональной энергетической комиссии Томской области № 01-35-292 от 31.03.2009 г., направленные в адрес ООО «Горсети» касательно рассматриваемого вопроса не носят нормативный характер, а лишь отражают позиции указанных органов по данному вопросу, следовательно, не являются обязательными для применения и исполнения. В своей деятельности, которая подлежит государственному регулированию, ООО «Горсети» обязано руководствоваться нормами законодательства РФ и соответствующими подзаконными актами.

Согласно части 1 статьи 1.5. КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. В силу части 2 статьи 2.1. КоАП 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 предусмотрена административная ответственность.

У ООО «Горсети» имелась реальная возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение

которых статьей 14.31 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, поскольку правильное применение приказа РЭК Томской области позволяет избежать нарушения.

Материалами дела подтверждаются следующие конкретные действия ООО «Горсети», повлекшие злоупотребление Обществом своим доминирующим положением и, как следствие, ущемление прав и интересов других лиц, такие как создание возможности получения незаконного дохода. ООО «Горсети» согласно договора № 08-48-Т от 27.э11.2008 г. был выставлен счет П. № 3123 от 16.12.2008 г., и Приказом РЭК Томской области (далее РЭК ТО) № 61/318 от 16.10.2008 г. были установлены тарифы, согласно п. 2 Приказа действие которых установлено с 27 октября 2008 г. по 31 декабря 2009 г. Приказом РЭК ТО № 78/452 от 16.12.2008 г. были внесены изменения и дополнения в Приказ № 61/318 от 16.10.2008 г., согласно которому действие внесенных изменений начинается с 16.12.2008 г. Размер оплаты за технологическое присоединение составил по Приказу от 16.12.2008 № 78/452 — до 15 кВт включительно 550 рублей для группы потребителей, в которую попадает П.

Злоупотребление ООО «Горсети» своим доминирующим положением подтверждается в числе прочих следующими материалами дела:

- заявление П
- технические условия на технологическое присоединение объекта
- решение комиссии УФАС по Томской области по делу № 02-10/55-09 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Горсети» от 04.06.2009 г.;
- договор № 08-48-Т от 27.э11.2008 г.
- счет № 3123 от 16.12.2008 г., квитанция к приходно-кассовому ордеру № 1607 от 16.12.2008 г.

Изучив материалы дела в совокупности, прихожу к выводу о наличии в действиях юридического лица - ООО «Горсети» (ОГРН 1037000158513, ИНН 7017081040, адрес: 634012, г. Томск, ул. Шевченко, 62А), состава административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ. В соответствии с указанной статьей совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).

Рассматриваемое правонарушение не может быть квалифицировано как малозначительное. В соответствии с п.п. 18, 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 (в редакции от 20.11.2008) при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Рассматриваемое административное правонарушение представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям. С учетом этого и конкретных обстоятельств дело оно не может быть признано малозначительным.

Санкция статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность ООО «Горсети», является факт совершения административного правонарушения повторно. В связи с указанными обстоятельствами штраф должен быть назначен в размере двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).

Поскольку правонарушение совершено на рынке технологического присоединения к электрическим сетям ООО «Горсети», то за основу при расчете размера штрафа взята выручка ООО «Горсети» непосредственно на данном товарном рынке.

При этом размер выручки определяется в соответствии со ст.ст. 248 – 249, 271 НК РФ.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 3.5 КоАП РФ размер штрафа определяется в величине, кратной сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Согласно ч. 4 ст. 3.5 КоАП РФ размер административного штрафа, исчисляемого исходя из суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, не может превышать одну двадцать пятую совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товаров (работ, услуг) в предшествующем календарном году.

Выручка ООО «Горсети» в 2008 году на соответствующем рынке составила 1585400,56 руб. с НДС и 1343559, без НДС. Совокупная выручка составила 3973555,25 руб. без НДС.

Таким образом, размер штрафа составит 79471,10 руб.

Руководствуясь статьей 14.31, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо - Общество с ограниченной ответственностью «Горсети» (юридический адрес: г. Томск, ул. Нижне-Луговая, 85а) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и применить к нему административное наказание в виде штрафа в сумме 79471 рубль 10 копеек (семьдесят девять тысяч четыреста семьдесят один рубль 10 копеек).

Согласно п. 1 ст.20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом об административных правонарушениях, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

Согласно п.4 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет в орган, должностному лицу, вынесшим постановление.

Согласно п.5 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25.

В соответствии со ст.31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.

Заместитель руководителя управления

И.В. Бутенко