

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 65А/06-2014

13 марта 2015 года

Владивосток

Г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю <...>, рассмотрев административный протокол от 25.02.2015 и материалы дела № 65А/06-2014 от 29.12.2014 об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), возбужденного в отношении должностного лица – заместителя директора по работе на розничном рынке электроэнергии Дирекции по работе на розничном рынке электроэнергии ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» <...> (<...> года рождения, <...>, паспорт <...>, выдан <...>; далее – заместитель директора),

УСТАНОВИЛ:

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 39/06-2014 от 29.12.2014 (исх. № 12978/06-2 от 29.12.2014), установлено, открытое акционерное общество «Дальневосточная энергетическая компания» (ул. Тигровая, 19, г. Владивосток, 690090; ИНН 2723088770; далее – ОАО «ДЭК») совершило действия, признаваемые злоупотреблением доминирующим положением и недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

При рассмотрении поступивших в Управление материалов установлено следующее.

В Приморское УФАС России из прокуратуры г. Владивостока поступили обращения Приморского отделения филиала «Дальневосточный» ОАО «Оборонэнергосбыт» (вх. №№ 9029 от 16.09.2014, 9239 от 22.09.2014, 9819 от 07.10.2014; далее также – ОАО «Оборонэнергосбыт», Общество) на действия ОАО «ДЭК», выразившиеся в направлении уведомления о введении режима ограничения электроэнергии на объекты Министерства обороны Российской Федерации (далее – Минобороны России).

В своем заявлении Общество указало, что в соответствии с распоряжением Правительства Российской Федерации от 02.02.2010 № 78-р ОАО «Оборонэнергосбыт» является единственным поставщиком электрической энергии для нужд Минобороны России.

26.08.2014 в адрес Общества поступило уведомление от 26.08.2014 № 45-44/17-702, направленное ОАО «ДЭК» о предстоящем введении ограничения режима потребления электрической энергии 18.09.2014 с 14.00 часов на объекты Минобороны России.

Также Общество указало, что объекты, указанные в вышеуказанном уведомлении относятся к объектам, на которых осуществляется военная служба.

ОАО «Оборонэнергосбыт» указало, что в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 23.11.1995 № 1173 на объекты, указанные в уведомлении не допускается ограничение или прекращение отпуска электрической энергии.

В ходе рассмотрения дела было установлено следующее.

ОАО «Оборонэнергосбыт» и Минобороны России заключен государственный контракт от 31.12.2013 № 370/2/2/19047 (далее – государственный контракт) на поставку электрической энергии (мощности) потребителям.

Разделом 5 паспортов военных городков определены точки учета электрической энергии (мощности), включая договорные величины потребления электрической энергии (мощности), которые включены в перечень исполнения государственного контракта.

В целях исполнения государственного контракта ОАО «Оборонэнергосбыт» заключило с ОАО «ДЭК» договор энергоснабжения от 25.02.2010 № Ц48 (далее – договор № Ц48) и договор купли-продажи электрической энергии от 09.12.2011 № Ц14.

26.08.2014 в адрес Общества поступило уведомление № 45-44/17-702, направленное ОАО «ДЭК» о предстоящем введении ограничения режима потребления электрической энергии 18.09.2014 с 14.00 часов на объекты Минобороны России.

По результатам рассмотрения уведомления от 26.08.2014 № 45-44/17-702, Комиссией установлено, что в вышеуказанном уведомлении ОАО «ДЭК» уведомило Общество о том, что действие уведомления от 22.07.2014 № 33-44/17-639 переносится 18.09.2014.

По состоянию на 26.08.2014 задолженность ОАО «Оборонэнергосбыт» период ОАО «ДЭК» составляет 391 143 211, 89 рублей.

В случае неоплаты задолженности в срок до 18.09.2014 в полном объеме, необходимо самостоятельно ограничить электропотребление объектов до уровня аварийной брони в размере 3 685,8 кВт суммарно по объектам договора Ц48, ограничив потребление на 33 172,2 кВт.

Информацию о выполненных мероприятиях необходимо представить на электронный адрес в срок до 12-00 часов 18.09.2014.

Также в уведомлении ОАО «ДЭК» указало, что в случае невыполнения требований, указанных в уведомлении, ОАО «ДЭК» будет вынуждено принять решение о применении в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт» мер принудительному ограничению отпуска электрической энергии (мощности) до уровня аварийной брони с 14-00 часов 18.09.2014 с питающих центров сетевой организацией по следующим объектам:

Номер объекта	Наименование объекта	Адрес
435	Библиотека	Приморский край, г. Владивосток, ул. Алеутская, 12
437	Банно-прачечный комбинат	Приморский край, г. Владивосток,

	Музей «Красный вымпел»	пр-т 100 лет Владивостоку, 18 Приморский край, г. Владивосток, Корабельная набережная
462	Музей С-56	Приморский край, г. Владивосток, ул. Петра Великого, 2
463	Мастерская	Приморский край, г. Владивосток, ул. Воропаева, 18а
470	Шлюпочная база	Приморский край, г. Владивосток, станция Моргородок (далее – Объекты).
500		

Ограничение электроснабжения будет произведено без дополнительного предупреждения.

В своем уведомлении ОАО «ДЭК» указало, что рекомендует принять меры по предотвращению возможного экологического ущерба и обеспечению безопасности жизни и здоровью людей в связи с возможным прекращением подачи электроэнергии.

ОАО «ДЭК» обратил внимание, что фактом оплаты считается поступление денежных средств на счет Гарантирующего поставщика.

Комиссией также установлено, что аналогичные требования были направлены в адрес Общества уведомлениями №№ 32-44/17/87 от 21.02.2014, 32-44/17-189 от 18.03.2014, 32-44/17-246 от 25.03.2014, 32-44/17-340 от 15.04.2014, 32-44/17-377 от 24.04.2014, 32-44/17-482 от 21.05.2014, 45-44/17-552 от 17.06.2014, 45-44/17-571 от 26.06.2014, 32-44/17-639 от 22.07.2014, 32-44/17-739 от 18.09.2014, 32-44/17-776 от 29.09.2014.

Управлением в адрес Общества был направлен запрос от 24.09.2014 № 9244/06, в котором указало о необходимости представить письменные пояснения о том введено ли Обществом самостоятельное ограничение Объектов.

В представленных пояснениях (вх. № 9937 от 10.10.2014) ОАО «Оборонэнергосбыт» указало, что не вводило самостоятельное ограничение объектов, указанных в уведомлении до уровня аварийной брони, а также что в настоящее время энергоснабжение всех объектов осуществляется в полном объеме.

ОАО «ДЭК» представило письменные пояснения (вх. № 10061 от 14.10.2014), в которых указало, что в настоящее время Гарантирующий поставщик не осуществляет ограничения подачи электрической энергии на объекты энергоснабжения ОАО «Оборонэнергосбыт», а также на объекты Минобороны России, получающих электрическую энергию от ОАО «Оборонэнергосбыт», и производить такие ограничения в связи с проводимыми переговорами не планирует.

19.11.2014 ОАО «ДЭК» представило дополнительные письменные пояснения (вх. № 11313), в которых указало, что между ОАО «ДЭК» и ОАО «Оборонэнергосбыт» заключены два договора энергоснабжения.

В соответствии с указанными договорами ОАО «ДЭК» - гарантирующий поставщик, осуществляющий продажу электрической энергии и мощности; через

привлеченных третьих лиц оказывает услуги по передаче электрической энергии и услуги по оперативно-диспетчерскому управлению, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а ОАО «Оборонэнергосбыт» обязан оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги, а также соблюдать режим потребления энергии и мощности, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением электрической энергии.

В соответствии с пунктом 6.2 договора № Ц48 ОАО «Оборонэнергосбыт» обязан до 18 числа месяца, следующего за расчетным производить окончательный расчет по договору за фактически потребленную в расчетном месяце электрическую энергию (мощность) с учетом ранее внесенных средств в качестве оплаты за электрическую энергию (мощность) в расчетном периоде.

ОАО «ДЭК» также указало, что ОАО «Оборонэнергосбыт» систематически нарушает свои обязательства по договору № Ц48 в части оплаты.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 2.2.2 договора № Ц48, при неисполнении или ненадлежащем исполнении ОАО «Оборонэнергосбыт» обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, ОАО «ДЭК» вправе вводить ограничение режима потребления электрической энергии (мощности).

Также ОАО «ДЭК» указало, что уведомления, направленные в адрес Общества по их содержанию не являются уведомлениями о введении ограничений по объектам ОАО «Оборонэнергосбыт», а являются уведомлениями, которые содержат в себе информацию:

- о наличии задолженности по оплате потребленной энергии по двум договорам энергоснабжения за все периоды неоплат по состоянию на дату подготовки таких уведомлений;
- напоминание об условиях действующих договоров энергоснабжения по срокам и размерам оплаты текущих периодов потребления.

В представленных письменных пояснений ОАО «ДЭК» также указало, что на момент направления уведомлений в адрес Общества никаких решений со стороны ОАО «ДЭК» в части инициирования ограничений энергоснабжения объектов не принято, соответственно, никакие уведомления в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» об ограничении энергоснабжения объектов не направлялись.

Учитывая изложенное, ОАО «ДЭК» считает, что Гарантирующий поставщик не инициировал введение ограничений режима потребления электроэнергии на объекты Минобороны России и не направлял никаких уведомлений в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» об ограничении подачи электрической энергии на объекты Минобороны России.

Представитель ОАО «ДЭК» - <...> при рассмотрении дела поддержала ранее представленные пояснения.

На рассмотрении дела <...> представила уведомление № 45-44/17-995 (исх. № 45-

44/4660 от 19.12.2014), в котором указано, что все ранее направленные в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» уведомления отзываются.

Также <...> пояснила, что у начальника Приморского отделения филиала «Дальневосточный» ОАО «Оборонэнергосбыт» отсутствуют полномочия для подачи и подписания заявлений о нарушении антимонопольного законодательства с последующей подачей в антимонопольный орган.

Данная позиция также отражена в представленных письменных пояснениях (вх. № 12425 от 19.12.2014).

В вышеуказанных письменных пояснениях, ОАО «ДЭК» указало, что объекты, поименованные в уведомлениях, направленных в адрес Общества не относятся к объектам, обеспечивающим безопасность государства, а Обществом не представлено документов, подтверждающие статус поименованных объектов как объектов, созданных для выполнения оборонных функций и обеспечивающих безопасность государства.

Таким образом, ОАО «ДЭК» считает, что не нарушило норм действующего законодательства, в том числе и норм антимонопольного законодательства, в связи с чем просит производство по делу прекратить.

Управление не согласилось с доводами ответчика по делу в силу следующего.

Порядок рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства установлен главой 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»).

В соответствии с частью 2 статьи 39 Федерального закона «О защите конкуренции», основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

- 1) поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 2) заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства;
- 3) обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 4) сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 5) результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, государственными внебюджетными фондами.

Приморским УФАС России установлено, что начальник Приморского отделения

филиала «Дальневосточный» ОАО «Оборонэнергосбыт» самостоятельно не обращался в Приморское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства.

Заявления были поданы в Прокуратуру Фрунзенского района г. Владивостока, Военную прокуратуру Владивостокского гарнизона и Военную прокуратуру Тихоокеанского флота для принятия мер прокурорского реагирования и недопустимости введения ограничения режима потребления электрической энергии на объекты Минобороны России, так как такие действия могут привести к возникновению угрозы безопасности государства.

В соответствии с пунктом 3.4 Инструкции о порядке рассмотрения обращений и приема граждан в органах прокуратуры Российской Федерации, утвержденной приказом Генерального прокурора Российской Федерации от 30.01.2013 № 45 вышеуказанные заявления были направлены в Приморское УФАС России для проверки действий ОАО «ДЭК» по исполнению законодательства об устойчивом функционировании объектов, обеспечивающих безопасность государства, а также для проверки запрета на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

Таким образом, заявление Приморского отделения филиала «Дальневосточный» ОАО «Оборонэнергосбыт» поступило в Приморское УФАС России в порядке части 1 статьи 39 Федерального закона «О защите конкуренции».

Учитывая изложенное, Управление посчитало, что довод ответчика об отсутствии полномочий на подписание заявления в антимонопольный орган не состоятелен.

Также Управление не согласилось с доводами ответчика о том, что ОАО «ДЭК» не инициировало ограничение подачи электрической энергии на объекты Минобороны России в силу следующего.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» утверждены Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (далее – Правила), которыми установлен порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии в случае нарушения потребителем своих обязательств. Данный порядок не подлежит расширительному толкованию и не может быть изменен по усмотрению сторон.

Пунктом 18 Правил установлено, что в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно приложению, частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

При отсутствии у такого потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) по согласованию с исполнителем в размере не менее 10 процентов максимальной мощности

соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с Правилами.

В соответствии с пунктом 4 приложения «Категории потребителей электрической энергии (мощности), ограничение режима потребления электрической энергии которых, может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям» Правил к таким объектам относятся воинские части Министерства обороны Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности Российской Федерации, Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и Федеральной службы охраны Российской Федерации.

Указом Президента Российской Федерации от 23.11.1995 № 1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства» установлено, что в целях осуществления устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства (воинских частей, учреждений, предприятий и организаций федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба), исключения случаев, ставящих под угрозу выполнение возложенных на них задач, считать ограничение или прекращение отпуска топливно - энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа и воды), оказания услуг связи и коммунальных услуг воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, действиями, нарушающими безопасность государства (пункт 1).

В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 27.05.2003 № 58-ФЗ «О системе государственной службы в Российской Федерации», военная служба - вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях или не на воинских должностях в случаях и на условиях, предусмотренных федеральными законами и (или) нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства. Таким гражданам присваиваются воинские звания.

Статьей 11 Федерального закона от 31.05.1996 № 61-ФЗ «Об обороне» установлено, что Вооруженные Силы Российской Федерации состоят из центральных органов военного управления, объединений, соединений, воинских частей и организаций, которые входят в виды и рода войск Вооруженных Сил Российской Федерации и в войска, не входящие в виды и рода войск Вооруженных Сил Российской Федерации.

Указом Президента Российской Федерации от 10.11.2007 № 1495 «Об утверждении общевоинских Уставов Вооруженных Сил Российской Федерации» установлено, что гарнизонная служба имеет целью обеспечить согласованность действий войск гарнизона при переводе с мирного на военное время, необходимые условия для их повседневной деятельности и подготовки, а также проведение гарнизонных мероприятий с участием войск; комендантская служба организуется для

выполнения задач по поддержанию воинской дисциплины в гарнизоне; караульная служба предназначена для надежной охраны и обороны боевых знамен, хранилищ (складов, парков) с вооружением, военной техникой, другим военным имуществом и иных военных и государственных объектов, а также для охраны военнослужащих, содержащихся на гауптвахте и в дисциплинарной воинской части.

Таким образом, Управление посчитало, что на объектах Минобороны России, указанных в уведомлении ОАО «ДЭК» проходит военная служба в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 10.11.2007 № 1495.

Вместе с тем, ограничение или прекращение поставки электрической энергии, поименованных в пункте 1 Указа Президента Российской Федерации от 23.11.1995 № 1173 органов, в том числе объектов указанных в уведомлении ОАО «ДЭК», квалифицируются данным актом как действия, нарушающие безопасность государства.

При этом такой запрет на ограничение и прекращение отпуска электрической энергии на обозначенные объекты является безусловным и не допускает исключений и в случаях неоплаты поставленных ресурсов организациями, осуществляющими устойчивое функционирование объектов, обеспечивающих безопасность государства, поскольку входит в число мер по поддержанию в готовности сил и средств обеспечения безопасности государства.

Следовательно, объекты, в отношении которых ОАО «ДЭК» планировало ввести режим ограничения электроэнергии, являются объектами, в которых предусмотрена военная служба.

В соответствии с пунктом 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 29.05.2002 № 364 «Об обеспечении устойчивого газо- и энергоснабжения финансируемых за счет средств федерального бюджета организаций, обеспечивающих безопасность государства» (далее – Постановление № 364), установлены особые условия поставки газа, подачи электрической и тепловой энергии и их оплаты, которые в обязательном порядке включаются в государственные контракты на поставку газа, заключаемые государственными заказчиками с поставщиками газа, согласно приложению № 1, а также в договоры поставки газа согласно приложению № 2 и в договоры энергоснабжения согласно приложению № 3, заключаемые газо- и энергоснабжающими организациями независимо от организационно - правовой формы с финансируемыми за счет средств федерального бюджета организациями - потребителями топливно - энергетических ресурсов, обеспечивающими безопасность государства (воинскими частями, учреждениями, предприятиями и организациями федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, а также предприятиями, учреждениями и организациями уголовно - исполнительной системы и государственной противопожарной службы).

Приложением № 3 Постановления № 364 установлено, что энергоснабжающая организация обязуется не производить ограничение подачи электрической и тепловой энергии потребителю в пределах установленных ему главным распорядителем средств федерального бюджета лимитов бюджетных обязательств в случае несвоевременного поступления платежей на его счета.

Таким образом, Приморское УФАС России считает, что ОАО «Оборонэнергосбыт» в

соответствии с Постановлением № 364 не имеет право вводить самостоятельное ограничение подачи электрической энергии потребителям энергетических ресурсов, обеспечивающих безопасность страны.

Абзацем вторым и третьем подпункта «б» пункта 2 Правил установлено, что ограничение режима потребления электрической энергии вводится при нарушении своих обязательств потребителем, выразившееся в:

неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа, а для граждан-потребителей за 2 расчетных периода, либо к образованию задолженности потребителя перед энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке, в размере, установленном в договоре;

возникновении у потребителя услуг по передаче электрической энергии задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа, а если потребителем является гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация, которая в соответствии с Основными положениями продает электрическую энергию сетевой организации для целей компенсации потерь электрической энергии) - в возникновении у него задолженности в указанном размере, рассчитанной за вычетом задолженности сетевой организации по оплате электрической энергии для компенсации потерь электрической энергии перед этим гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией).

В соответствии с пунктом 15 Правил, введение ограничения режима потребления в связи с наступлением обстоятельств, указанных в абзацах втором и третьем подпункта «б», подпункте «д» пункта 2 Правил, осуществляется в следующем порядке:

а) обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления (подписывается инициатором введения ограничения или сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления, и вручается потребителю под расписку либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) с указанием:

размера задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям;

даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем;

даты полного ограничения режима потребления, подлежащего введению в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в указанном в уведомлении размере после введения частичного ограничения;

б) в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления:

введение частичного ограничения режима потребления в соответствии с пунктом 9 или пунктом 11 Правил на указанный в уведомлении срок;

введение полного ограничения режима потребления по истечении 3 дней со дня введения частичного ограничения режима потребления (по истечении 3 дней с указанной в уведомлении даты планируемого введения частичного ограничения режима потребления (если введение частичного ограничения невозможно по технической причине) либо по истечении 3 дней с даты составления акта об отказе в доступе (если введение частичного ограничения невозможно по причине, указанной в пункте 11 настоящих Правил). Отдельное уведомление о планируемом введении полного ограничения режима потребления не направляется;

в) соблюдение иных условий, связанных с действиями сторон при введении ограничения режима потребления и определенных договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии.

Учитывая положения пункта 15 Правил следует, что направление уведомления об ограничении режима потребления является неотъемлемой частью процесса введения ограничения режима потребления электроэнергии. ОАО «ДЭК» своими действиями приступило к первому этапу процедуры введения ограничения режима потребления электроэнергии на объекты, указанные в уведомлении.

Постановлением департамента по тарифам Приморского края от 07.09.2011 № 54/4 определены границы зоны деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Оборонэнергосбыт» по границам балансовой принадлежности электрических сетей, принадлежащих на праве собственности или на ином законном основании организациям, находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации и (или) образованным во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 15.09.2008 № 1359 «Об открытом акционерном обществе «Оборонсервис», к которым технологически присоединены энергопринимающие устройства организаций, находящихся в ведении Министерства обороны Российской Федерации, и иных потребителей (юридических и физических лиц), находящихся на обслуживании ОАО «Оборонэнергосбыт», в границах Приморского края.

Таким образом, в силу вышеуказанных нормативно-правовых актов ОАО «Оборонэнергосбыт» приобретает у ОАО «ДЭК» электроэнергию не для собственных нужд, а для нужд Минобороны России.

Учитывая вышеизложенное, Управление посчитало, что ОАО «ДЭК» неправомерно

было инициировано введение ограничение режима потребления электроэнергии объектов Минобороны России, прекращение подачи электрической энергии могло повлечь социально опасные последствия.

Приказом от 24.04.2007 № 46 Приморского УФАС России ОАО «ДЭК» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более 35 %, как хозяйствующий субъект, имеющий на розничном рынке купле-продаже электрической энергии географических границах Приморского края долю более 65 %, в том числе на территории г. Владивосток.

В соответствии с Постановлением Региональной энергетической комиссии Приморского края от 21.03.2007 № 5/12 ОАО «ДЭК» является гарантирующим поставщиком на территории Приморского края за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Постановлением департамента по тарифам Приморского края от 25.12.2013 № 82/36 утверждены сбытовые надбавки гарантирующего поставщика электрической энергии ОАО «ДЭК» (филиал «Дальэнергосбыт» г. Владивосток), расположенного на территории Приморского края на 2014 год.

Таким образом, Приморское УФАС России считает, что ОАО «ДЭК» занимает доминирующее положение на рынке купли-продажи электрической энергии на территории Приморского края за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Пунктом 4 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30, установлено, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Федерального закона «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является

исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Федерального закона «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Таким образом, действия ОАО «ДЭК», выразившиеся в инициировании введения ограничения режима потребления электроэнергии на объекты Минобороны России, путем направления уведомления в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» об ограничении подачи электрической энергии на объекты Минобороны России могут привести к социально опасным последствиям, а также нарушению безопасности страны.

С учётом изложенного, Приморское УФАС России считает, что действия ОАО «ДЭК», выразившиеся в инициировании введения ограничения режима потребления электроэнергии на объекты Минобороны России, являются нарушением пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пункту 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных (в том числе) статьей 14.31 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В силу части 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Федеральный закон «О защите конкуренции») решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства, принятое комиссией, подлежит оглашению по окончании рассмотрения дела. При этом может оглашаться только его резолютивная часть. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

Федеральный закон «О защите конкуренции» не устанавливает, что датой вступления в силу решения антимонопольного органа является иная дата, нежели дата принятия этого решения (то есть дата его изготовления в полном объеме).

Кроме того, Федеральный закон «О защите конкуренции» предусматривает, что в случае обжалования решения или предписания антимонопольного органа до вступления решения суда в законную силу приостанавливается лишь исполнение предписания антимонопольного органа. При этом не указано, что обжалование решения откладывает его вступление в законную силу.

С учетом изложенного, решение Комиссии Приморского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 39/06-2014 вступило в законную силу 29.12.2014.

При этом решением Комиссии Приморского УФАС России от 29.12.2014 по указанному делу установлено, что действия ОАО «ДЭК», выразившиеся в ущемлении прав и законных интересов ОАО «Оборонэнергосбыт» путем направления уведомлений в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» об ограничении подачи электрической энергии на объекты Министерства обороны Российской Федерации являются нарушением пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части злоупотребления ОАО «ДЭК» своим доминирующим положением в сфере энергоснабжения.

В соответствии с доверенностью от 01.01.2014 № ДЭК-20-15/54Д заместитель директора по работе на розничном рынке электроэнергии Дирекции по работе на розничном рынке электроэнергии ОАО «ДЭК» - <...> имеет право от имени ОАО «ДЭК» подписывать телефонограммы, заявки на ограничение (прекращение) поставки электроэнергии по договорам энергоснабжения, договорам купли-продажи электрической энергии и государственным контрактам по энергоснабжению, заключенными с потребителями на территории Приморского края в связи с задолженностью за потребленную электроэнергию и в иных случаях, предусмотренных договорами энергоснабжения (купи-продажи), государственным контрактами.

Таким образом, действия <...>, выразившиеся в подписании уведомлений, направленных в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» об ограничении подачи электрической энергии на объекты Министерства обороны Российской Федерации, привели к нарушению пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» со стороны ОАО «ДЭК».

В соответствии с положениями части 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 14.31.1 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

В связи с изложенным, 29.12.2014 Приморское УФАС России вынесло определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 65А/06-2014 и проведении административного расследования (исх. № 12986/06 от 29.12.2014; далее – определение о возбуждении дела № 65А/06-2014) в отношении должностного лица – заместителя директора по работе на розничном рынке электроэнергии Дирекции по работе на розничном рынке электроэнергии ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» <...>, в котором запросило у заместителя директора:

- письменное объяснение по существу правонарушения;
- адрес фактического места жительства;
- приказ о назначении на должность;

- приказ о возложении полномочий на заместителя директора по работе на розничном рынке электроэнергии Дирекции по работе на розничном рынке электроэнергии ОАО «Дальневосточная энергетическая компания».

Также в указанном определении Управление сообщило о необходимости явки заместителя директора для составления и подписания протокола № 65А/06-2014 по делу об административном правонарушении в указанные в определении о возбуждении дела № 65А/06-2014 дату и время.

К моменту составления настоящего протокола от заместителя директора <...> поступили письменные пояснения, в которых <...> указал, что Приморское УФАС России, при вынесении решения по делу № 39/06-2014 исходило из того, что на объектах Министерства обороны Российской Федерации, поименованных в уведомлениях ОАО «ДЭК», проходит военная служба в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 10.11.2007г. № 1495 «Об утверждении общевоинских уставов Вооруженных Сил Российской Федерации». Согласно пункту 1 Указа Президента Российской Федерации от 23.11.1995г. № 1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства» ограничение или прекращение отпуска топливно-энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа и воды), оказания услуг связи и коммунальных услуг воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, считаются действиями, нарушающими безопасность государства в связи с чем, указанные объекты отключать нельзя. Однако данная точка зрения Управления является ошибочной, противоречащей правовой позиции Верховного суда Российской Федерации по этому вопросу.

В определении Верховного суда Российской Федерации № 307-ЭС14-6553 от 19.12.2014г. по делу № А52-2865/2013 Арбитражного суда Псковской области по иску ОАО «Оборонэнергосбыт» к ОАО «Псковэнергосбыт» об урегулировании разногласий, возникающих при заключении договора купли-продажи электрической энергии (мощности) Верховный суд Российской Федерации указал: «Из буквального толкования пункта 1 Указа № 1173 не следует, что Президент Российской Федерации запретил ограничение режима потребления топливно-энергетических ресурсов выше необходимой нормы (уровня аварийной брони). Пункты 17 и 18 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утв. Постановлением правительства РФ № 442 от 04 мая 2012 года не признаны недействующими как противоречащие нормативному правовому акту, обладающему большей юридической силой, в частности, Указу № 1173. В связи с этим основания для неприменения положений данных пунктов Правил к отношениям сторон отсутствуют».

Именно с таких позиций и определены договорные отношения между ОАО «ДЭК» и ОАО «Оборонэнергосбыт» при включении в действующие договоры пунктов 2.2.2, предусматривающих право ОАО «ДЭК» вводить ограничение энергоснабжения объектов при не выполнении обязательств по оплате. Данные пункты договоров не признаны не законными, из договоров не исключены, стороны договора обязаны выполнять свои обязательства в силу прямого указания ст. 309 и ст. 310 Гражданского кодекса РФ (стороны обязаны выполнять свои обязательства по договору, односторонний отказ от исполнения своих обязательств не допустим).

В решении по делу № 39/06-2014 Приморское УФАС России признало факт

нарушения ОАО «ДЭК» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления своим доминирующим положением, выразившегося в ущемлении прав и законных интересов ОАО «Оборонэнергосбыт» путём направления уведомлений в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» об ограничении подачи электрической энергии на объекты Министерства обороны Российской Федерации. При этом в решении Управления не указано в чём конкретно выразилось ущемление прав и законных интересов ОАО «Оборонэнергосбыт».

С учётом изложенного, по мнению заместителя директора, действия ОАО «ДЭК» и его действия, как уполномоченного должностного лица, в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт» полностью соответствуют действующему законодательству, условиям действующих договоров и являются законными.

По мнению <...>, им никакие недопустимые действия, ущемляющие интересы ОАО «Оборонэнергосбыт» и интересы других лиц не осуществлялись; фактически ограничение энергоснабжения объектов, поименованных в уведомлениях, не производилось.

Также <...> полагает, что основания для привлечения его к административной ответственности по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

К моменту составления настоящего протокола от заместителя директора поступило ходатайство о составлении протокола по делу № 65А/06-2014 в его отсутствие в связи с невозможностью прибытия по причинам производственного характера (участие в селекторном совещании).

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки надлежащим образом извещённого о месте и времени рассмотрения дела законного представителя или защитника юридического лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. В связи с чем настоящий протокол составлен в отсутствие заместителя директора, а также в отсутствие защитника последнего.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 65А/06-2014 от 26.02.2015 (исх. № 1272/06) рассмотрение дела было назначено на 10.03.2015 года в 11 часов 00 минут.

При рассмотрении дела присутствовал заместитель директора <...>.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Отягчающих обстоятельств в ходе рассмотрения дела не установлено.

Смягчающим обстоятельством является добровольное устранение нарушения антимонопольного законодательства, а также то, что ранее должностное лицо административных правонарушений не совершало, к административной ответственности не привлекалось.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 3.5, частями 1, 3 ст. 4.1, ст.ст. 4.5, 14.31, 23.48, 29.7, 29.9, 29.10 и 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – заместителя директора по работе на розничном рынке электроэнергии Дирекции по работе на розничном рынке электроэнергии ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» <...> (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, выразившегося в совершении хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением на товарном рынке и недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере **15 000** (пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60-ти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Код бюджетной классификации	Расчетный счет
161 1 16 02010 01 6000 140	40101810900000010002
Уникальный идентификатор начисления	
Ъ30cf63AS03120127742	

ИНН	КПП	БИК	Получатель	Банк	ОКТМО
2540017193	254001001	040507001	УФК по Приморскому краю (Приморское УФАС России, л/с 04201425430)	Дальневосточное ГУ Банка России	05701000

В платежном документе в поле «Назначение платежа» перед текстовым указанием назначения платежа обязательно указывать «Код бюджетной классификации» и код «ОКТМО».

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение трех суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным

законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

Заместитель руководителя

<...>