

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении № 02-8/8а-2012

«16» мая 2012 г.

г. Магадан

Я, ВРИО руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области (далее – Магаданское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 02-8/8а-2012 в отношении Открытого акционерного общества «Магаданэлектросеть» (г. Магадан, ул. Пролетарская, 98, 685030),

УСТАНОВИЛА:

11 апреля 2012 года решением Комиссии Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-9/01-2012 действия ОАО «Магаданэлектросеть», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах города Магадана путем неправомерного введения 23.01.2012 г. в 12 час. 15 мин. ограничения режима потребления электрической энергии на объекте, занимаемом МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров» (далее - МОГАУ ДПО «ИПК ПК», Институт) и расположенном по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, были признаны нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», результатом чего явилось ущемление интересов МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров».

На основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» рассмотрение дела № 02-9/01-2012 в отношении ОАО «Магаданэлектросеть» было прекращено в связи с добровольным устранением нарушения (путем возобновления 24.01.2012 г. подачи электрической энергии на объект, занимаемый МОГАУ ДПО «ИПК ПК» и находящийся по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б).

Признавая ОАО «Магаданэлектросеть» злоупотребившим доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах города Магадана, Комиссия исходила из следующего.

11.01.2012 г. между ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» и МОГАУ ДПО «ИПК ПК» (Абонентом) заключен Договор № 16э28/21/01 на электроснабжение. Согласно пункту 1.1. названного Договора ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» обязалось в пределах согласованной к использованию мощности подавать Абоненту электроэнергию, которую последний обязался оплачивать исходя из действующих тарифов и в порядке, предусмотренном разделом 5 Договора на электроснабжение. Во исполнение указанного договора ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» с 01.01.2012 поставляло Абоненту электроэнергию через электрическую сеть транспортирующей организации - ОАО «Магаданэлектросеть», к которой энергопотребляющие объекты Абонента имеют непосредственное присоединение.

18.01.2012 ОАО «Магаданэлектросеть» в адрес Института направило письмо № 209, суть которого сводится к следующему:

а) Институт находится в зоне деятельности ОАО «Магаданэлектросеть», как гарантирующего поставщика, зона деятельности которого определена в пределах города Магадана, в связи с чем только ОАО «Магаданэлектросеть» может быть продавцом электроэнергии для Института;

б) ОАО «Магаданэлектросеть» требует от Института расторжения действующего договора энергоснабжения с ОАО «Магаданэнерго» и заключения такого договора с ним;

в) в случае, если Институт желает продолжать отношения с ОАО «Магаданэнерго», он должен отключиться от сетей ОАО «Магаданэлектросеть» и подсоединиться к сетям ОАО «Магаданэнерго»;

г) в случае отсутствия договора электроснабжения с ОАО «Магаданэлектросеть», потребление электрической энергии Институт будет считаться бездоговорным, вследствие чего ОАО «Магаданэлектросеть» будет вводить режим полного ограничения потребления электроэнергии Института.

В связи с отказом Института от расторжения договора с ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» и заключения такого договора с ОАО «Магаданэлектросеть», 23 января 2012 г. в 12 час. 15 мин. последнее произвело отключение Института от электроэнергии, о чем представителями филиала «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» был составлен соответствующий Акт от 23.01.2012.

Как следует из пояснений ОАО «Магаданэлектросеть» (исх. № 914 от 17.02.2012), ранее по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б располагалось ГОУ НПО «Профессиональный лицей № 4». В связи с ликвидацией указанного учреждения контракт на энергоснабжение № 9э281/21/01 от 04.03.2011, заключенный между ним и ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго», был расторгнут с 01.10.2011 года. В связи с отсутствием по указанному адресу потребителя, на основании подп. а) п. 161 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утв. Постановлением Правительства РФ № 530 от 31.08.2006, была прекращена подача электроэнергии. Так как ограничение было введено в связи с прекращением обязательств по договору, соответствующее уведомление Абоненту не направлялось.

Также ОАО «Магаданэлектросеть» указало, что даже в случае расположения на объекте по ул. Якутская, д. 67-б МОГАУ ДПО «ИПК ПК», действия Общества по отключению электроэнергии также носили бы законный характер, поскольку Институт не обращался в ОАО «Магаданэлектросеть» с просьбой заключить договор на энергоснабжение, не уведомлял о том, что здание, расположенное по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, передано Институту для дальнейшего использования. В связи с отсутствием заключенного договора на энергоснабжение основания для поставки абоненту электрической энергии отсутствовали. На основании п. 151 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии потребление электроэнергии в отсутствие заключенного договора энергоснабжения было признано бездоговорным, в связи с чем 23 января 2012 г. в 12 час. 15 мин. было введено полное ограничение режима потребления электроэнергии.

ОАО «Магаданэлектросеть» также пояснило, что после поступления устной информации (посредством телефонной связи) о том, что в данном помещении располагается Институт, подача электроэнергии на объект была возобновлена (24.01.2012 г.).

Однако, как следует из имеющихся в деле материалов, на момент введения режима ограничения подачи электроэнергии (23.01.2012) ОАО «Магаданэлектросеть» уже обладало информацией о том, что на объекте, расположенном по ул. Якутская, 67-б, находится Институт повышения квалификации педагогических кадров, а также о наличии заключенного между филиалом «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» и Институтом договора на энергоснабжение, что подтверждается:

- Предписанием от 10.01.2012, выданным службой Электросбыта ОАО «Магаданэлектросеть» владельцу помещения - МОГАУ ДПО «ИПК ПК» по адресу ул. Якутская, д. 67-б, в котором указано, что для решения вопроса по заключению договора на энергоснабжение МОГАУ ДПО «ИПК ПК» необходимо обратиться в отдел реализации Электросбыта, а в случае невыполнения указанного Предписания подача электроэнергии будет прекращена 16.01.2012;

- Уведомлением филиала «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» исх. № 20/3-81 от 16.01.2012, направленным в адрес ОАО «Магаданэлектросеть» и Института;

- письмом ОАО «Магаданэлектросеть» исх. № 209 от 18.01.2012, направленным в адрес Института и содержащим уведомление о необходимости заключения договора с ОАО «Магаданэлектросеть», отсутствие которого может повлечь за собой полное ограничение режима подачи электроэнергии.

Кроме того, 23.01.2012 Департаментом ЖКХ и КЭ Администрации Магаданской области в адрес ОАО «Магаданэлектросеть» было направлено письмо (исх. № 99), содержащее просьбу о подключении к электроснабжению здания, расположенного по ул. Якутская, 67-б и переданного МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров». При этом Департамент указал, что в связи с обесточением указанного здания Института прервался учебный процесс. Кроме того, в здании расположено общежитие и гостиница для проживания студентов, вследствие чего действия ОАО «Магаданэлектросеть» по отключению электроэнергии являются недопустимыми. Также в письме указано, что решение вопроса о гарантированном поставщике электроэнергии не должно влиять на жизнеобеспечение здания и рабочий процесс.

23 марта 2012 г., во исполнение Определения Магаданского УФАС России № 28 от 13.03.2012 «Об отложении рассмотрения дела № 02-9/01-2012», ОАО «Магаданэлектросеть» представлена копия Договора энергоснабжения № 230 от 01.02.2012, заключенного между ОАО «Магаданэлектросеть» и МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров». Пунктом 7.1. указанного договора установлен срок его действия - с 01.01.2012 по 31.12.2012. Если ни одна из сторон письменно не заявит за 30 дней до окончания срока действия договора об отказе от условий данного договора или об их пересмотре, то договор считается продленным на каждый последующий календарный год.

При этом в сопроводительном письме (исх. № 1608 от 23.03.2012) ОАО

«Магаданэлектросеть» указало, что факт установления срока действия договора энергоснабжения, заключенного с Институтом, с 01.01.2012 «является дополнительным основанием для сомнения в том, что на момент введения режима ограничения договор энергоснабжения был заключен с Филиалом «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго».

В свою очередь, ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» представлены копии счетов-фактур и информация по проводкам, из которой видно, что Покупатель – МОГАУ ДПО «ИПК ПК» (г. Магадан, ул. Якутская, 67-б) проводил оплату за электроэнергию в пользу Продавца – ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» за ноябрь, декабрь 2011 г. (на основании Договора № 16э 28/21/01 от 14.12.2011) и январь 2012 г. (на основании Договора № 16э 28/21/01 от 14.01.2012).

Следовательно, услуги энергоснабжения в отношении Абонента МОГАУ ДПО «ИПК ПК» в январе 2012 года оказывались именно ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго», вследствие чего распространение действия Договора энергоснабжения № 230 от 01.02.2012, заключенного между ОАО «Магаданэлектросеть» и МОГАУ ДПО «ИПК ПК», на правоотношения, возникшие с января 2012 года, является ошибочным и не имеет юридической силы.

Основания ограничения режима потребления электроэнергии указаны в пункте 161 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства от 31.08.2006 № 530. В числе прочих названы такие основания, как прекращение обязательств сторон по договору, на основании которого осуществляется энергоснабжение потребителя (подп. «б» п. 161 Правил), а также выявление фактов бездоговорного потребления электрической энергии или безучетного потребления электрической энергии (подп. «в» п. 161 Правил).

Пунктом 169 Правил установлено, что прекращение исполнения обязательств сторон по договору является основанием для введения полного ограничения режима потребления, если не вступил в силу новый договор энергоснабжения, договор купли-продажи (поставки) электрической энергии или договор оказания услуг по ее передаче, заключенный с потребителем.

Ограничение режима потребления в случае прекращения обязательств сторон по договору должно применяться индивидуально в отношении каждого потребителя при условии соблюдения прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к одним и тем же распределительным устройствам соответствующей сетевой организации (пункт 170 Правил).

Кроме того, действующее законодательство не предусматривает обязанности гарантирующего поставщика совершать какие-либо действия в случае смены собственника энергопринимающих устройств.

Таким образом, ОАО «Магаданэлектросеть» злоупотребило доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах города Магадана, нарушив тем самым часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», посредством неправомерного введения 23.01.2012 г. в 12 час. 15 мин. ограничения режима потребления электрической энергии на объекте, занимаемом МОГАУ ДПО «ИПК

ПК», и расположенном по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, результатом чего явилось ущемление интересов МОГАУ ДПО «ИПК ПК».

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 5 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31. КоАП РФ, совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации 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, 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, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Допустив вышеназванные действия, запрещенные частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2010 «О защите конкуренции», ОАО «Магаданэлектросеть», тем самым, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Объектом данного правонарушения являются общественные отношения в области предпринимательской деятельности.

Объективная сторона выражается в совершении действий, а именно – в злоупотреблении доминирующим положением путем неправомерного введения 23.01.2012 г. в 12 час. 15 мин. ограничения режима потребления электрической

энергии на объекте, занимаемом МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров» и расположенном по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, результатом чего явилось ущемление интересов МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров».

Специальным субъектом правонарушения является занимающий доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующий субъект, а именно – ОАО «Магаданэлектросеть», занимающее доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии.

Субъективная сторона характеризуется виной, поскольку у ОАО «Магаданэлектросеть» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Учитывая изложенное, и на основании статьи 28.2 КоАП, должностным лицом Магаданского УФАС России <...> составлен протокол об административном правонарушении № 15 от 04.05.2012 в отношении ОАО «Магаданэлектросеть», в присутствии защитника - <...>. - заместителя генерального директора по правовым вопросам - начальника юридического отдела (доверенность <...>).

В соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ копия протокола с указанием даты рассмотрения дела об административном правонарушении направлена заказным письмом по месту нахождения Общества.

На рассмотрение дела об указанном административном правонарушении законный представитель (генеральный директор) ОАО «Магаданэлектросеть» <...> не явился; о дате и времени составления протокола уведомлен надлежащим образом (согласно штампу входящей корреспонденции ОАО «Магаданэлектросеть» на первом листе копии Протокола № 15 от 04.05.2012; зарегистрировано под вх. № 2712 от 11.05.2012). Присутствует защитник ОАО «Магаданэлектросеть» <...>.; права и обязанности, предусмотренные статьей 25.5 КоАП РФ, разъяснены.

На рассмотрении дела об административном правонарушении <...> представлены возражения на Протокол (исх. № 2566 от 16.05.2012). В частности, ОАО «Магаданэлектросеть» полагает, что в его действиях отсутствует вина в совершении вменяемого правонарушения, поскольку ограничение электропотребления вводилось не абоненту МОГАУ ДПО «ИПК ПК», а на объект в связи с прекращением обязательств по договору с ГОУ НПО «Профессиональный лицей № 4».

Также ОАО «Магаданэлектросеть» указывает, что у него отсутствовали основания полагать, что между абонентом и ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» заключен договор энергоснабжения, поскольку на момент введения режима ограничения у ОАО «Магаданэлектросеть» не было предусмотренных нормами действующего законодательства документов, подтверждающих наличие заключенного в установленном законом порядке договора на энергоснабжение (акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон и акт об осуществлении технологического присоединения).

В своих возражениях ОАО «Магаданэлектросеть» ссылается также на то, что договор энергоснабжения между МОГАУ ДПО «ИПК ПК» и филиалом «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» был заключен с нарушением норм действующего законодательства (в частности, Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Федерального закона № 36-ФЗ от 26.03.2003 «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием закона «Об электроэнергетике»; Постановления Правительства РФ № 526 от 11.07.2001 «О реформировании электроэнергетики Российской Федерации»; Постановления Правительства РФ № 854 от 27.12.2004; Постановления Правительства РФ № 530 от 31.08.2006 «Об утверждении основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии»).

Кроме того, ОАО «Магаданэлектросеть» указывает, что со стороны филиала «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» не были урегулированы отношения с ОАО «Магаданэлектросеть» по передаче электрической энергии МОГАУ ДПО «ИПК ПК».

На основании изложенного, защитник ОАО «Магаданэлектросеть» <...> заявила ходатайство о прекращении производства по делу в связи с малозначительностью допущенного административного правонарушения.

С учетом совокупности конкретных обстоятельств дела (добровольное возобновление подачи электрической энергии на объект; наличие вины других участников данных правоотношений, отсутствие претензий к ОАО «Магаданэлектросеть» со стороны МОГАУ ДПО «ИПК ПК»; отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность) должностное лицо Магаданского УФАС России <...> приходит к выводу о малозначительности вменяемого ОАО «Магаданэлектросеть» административного правонарушения.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Руководствуясь статьями 23.48, 28.9, 2.9, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 02-8/8а-2012, возбужденному в отношении ОАО «Магаданэлектросеть», прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9. КоАП РФ объявить ОАО «Магаданэлектросеть» за нарушение требований части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31. КоАП РФ, устное замечание.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд Магаданской области в течение 10 дней 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 29.11 КоАП РФ копия постановления направлена заказным письмом с простым уведомлением.