

Постановление

по делу № 02-09/100-13

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

07 мая 2013 года

г. Томск

Заместитель руководителя Управления ФАС по Томской области Б..., рассмотрев протокол и материалы дела № 02-09/100-13 об административном правонарушении, возбужденного в отношении открытого акционерного общества «Территориальная генерирующая компания № 11» (почтовый адрес общества: 630007, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5, оф. 568, место нахождения: 630007, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5, оф. 568) по ч. 2 ст. 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации за нарушение абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с участием представителя ОАО «ТГК-11» К..., действующей по доверенности от <....> № <....>.

УСТАНОВИЛ:

В городе Томске 15 января 2013 года Томским УФАС было возбуждено дело № 02-10/02-13 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Территориальная генерирующая компания № 11» (далее ОАО «ТГК-11») абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Поводом для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства: в УФАС России по Томской области вх. № 6886 от 17.12.2012 поступило обращение прокуратуры Кировского района города Томска о рассмотрении заявления ООО «Профспорт» (далее Заявитель) о неправомерных действиях ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» Томского филиала.

Между ЗАО «Профспорт» и ОАО «ТГК-11» заключен договор от 01.01.2004 № 209 снабжения тепловой энергией в горячей воде на объект, расположенный по адресу: г. Томск, ул. Герцена, 10. 19 ноября 2012 года ЗАО «Профспорт», ООО «Профспорт» и ОАО «ТГК-11» подписали дополнительное соглашение о замене стороны в вышеуказанном договоре.

ОАО «ТГК-11» не допускает узел учета тепловой энергии в эксплуатацию, мотивируя свои действия бездоговорным пользованием теплоэнергией ООО «Профспорт».

Заявитель считает, что ОАО «ТГК-11» своими действиями, выразившимся в не подписании актов допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии и мотивируя указанное

тем, что ООО «Профспорт» использует тепловую энергию в отсутствие договора, нарушает ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ОАО «ТГК-11» приказом ФСТ России от 04.05.2010 № 152э внесено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль в раздел «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии».

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ОАО «ТГК-11» занимает доминирующее положение на рынке предоставления услуг по передаче тепловой энергии в географических границах тепловых сетей, принадлежащих обществу.

Следовательно, ОАО «ТГК-11», занимая доминирующее положение на указанном рынке, не подписывая акт допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии, указывая причину недопуска в эксплуатацию - бездоговорное пользование, совершает действия, в которых усматриваются признаки нарушения абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Комиссия Управления ФАС России своим решением от 19.03.2013 признала ОАО «ТГК-11» нарушившим абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального Закона «О защите конкуренции» путем неподписания актов допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии по причине отсутствия договора.

Правонарушение совершено в городе Томске 03 декабря 2012 года.

Согласно ч. 2 ст. 14.31 совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.31.1](#) настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа.

При рассмотрении материалов дела № 02-09/100-13 об административном правонарушении, представитель юридического лица предоставил отзыв на определение, вх. № 2292 от 23.04.2013, в которых пишет, что привлечение ОАО «ТГК-11» к административной ответственности является необоснованным, предоставил устав ОАО «ТГК-11», свидетельство о государственной регистрации юридического лица, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, справки о размере выручки.

Заместитель руководителя Управления ФАС по Томской области, заслушав представителя ОАО «ТГК-11», изучив материалы административного дела, находит

вину ОАО «ТГК-11» в совершении административного правонарушения установленной и доказанной, при этом исходит из следующего.

Статьей 1.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, закреплено, что задачами законодательства об административных правонарушениях являются защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

В соответствии со статьей 1.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно статьи 2.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. 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.

Факт совершения правонарушения ОАО «ТГК-11» подтверждается:

1. протоколом об административном правонарушении от 26.04.2013;
2. решением комиссии Томского УФАС России от 19.03.2013 и материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-10/02-13;
3. справками о размере выручки, а также другими материалами дела.

Оценивая, собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления ФАС по Томской области находит вину ОАО «ТГК-11», а действия ОАО «ТГК-11» правильно квалифицированы по ч. 2 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за нарушения требований абз. 1 ч.1 ст.10 Федерального закона 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления ФАС по Томской области учитывает характер

совершенного правонарушения, форму вины нарушителя, отягчающие и смягчающие обстоятельства.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. По своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности, оно посягает на материальные интересы ООО «Профспорт». О существенной общественной опасности нарушения свидетельствует и значительная санкция, предусмотренная законом за данное нарушение, подтверждающая, что законодателем данное нарушение отнесено к значительным. Поэтому, исходя из характера нарушения, роли нарушителя в его совершении, значительной угрозы охраняемым правоотношениям, оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не усматривается.

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

Расчет суммы административного штрафа.

Согласно ч. 2 ст. 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, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.31.1](#) настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, - влечет наложение административного штрафа 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.

Определяем базовый штраф (БШ):

Рассчитывается максимальный штраф (МаксШ), составляющий:

б) 3 процента суммы выручки от реализации товара, если сумма выручки от реализации товара составляет более 75 процентов совокупной суммы выручки либо правонарушение совершено на рынке товаров, реализация которых осуществляется по регулируемым ценам (тарифам), при условии, что:

- эта величина меньше, чем 2 процента совокупной суммы выручки для случая злоупотребления доминирующим положением на товарном рынке

Макс Ш = 34 592 367,70 руб. * 3% = 1 037 777,03 руб.

(21 101 009 000 руб. * 2% = 422 020 180 руб.)

Рассчитывается минимальный штраф (МинШ), составляющий 0,3 процента суммы выручки от реализации товара, на рынке которого произошло нарушение, если эта сумма составляет более 75 процентов совокупной суммы выручки правонарушителя либо правонарушение совершено на рынке товаров, реализация которых осуществляется по регулируемым ценам (тарифам):

Мин Ш = 34 592 367,70 руб. * 0,3% = 103 777,10 руб.

БШ=(МаксШ-МинШ)/2+МинШ=

(1 037 777,03 руб. - 103 777,10 руб.)/2 + 103 777,10 руб.=

933 999,93 руб. /2 + 103 777,10 руб. = 466 999,97 руб. + 103 777,10 руб. = 570 777,07 руб.

Определяется размер обстоятельств смягчающих или отягчающих административную ответственность для их учета в административном штрафе, подлежащем наложению на правонарушителя.

Каждое из обстоятельств смягчающих или отягчающих административную ответственность учитываются при исчислении размера административного штрафа в размере одной восьмой разности максимального (МаксШ) и минимального (МинШ) размера административного штрафа и определяется по формуле:

ОО (ОС)= (МаксШ-МинШ)/8, где

ОО – обстоятельство, отягчающее административную ответственность;

ОС – обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

ОС – обстоятельство, смягчающее административную ответственность: ОДНО - добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) (пункт 7 части 1 статьи 4.2 КоАП).

ОО – обстоятельство, отягчающее административную ответственность: **ОДНО** повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП (пункт 2 части 1 статьи 4.3 КоАП).

ОО (ОС)=(1 037 777,03 руб. - 103 777,10 руб.)/8=933 999,93 руб./8=116 749,99 руб.

Размер административного штрафа равен:

ПШ = БШ+(ОО × n)–(ОС×n), где

n – количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Отягчающих обстоятельств не выявлено.

Смягчающие обстоятельства, которые применимы при определении размера административного штрафа:

- правонарушение совершено впервые;
- предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения (пункт 5 части 1 статьи 4.2 КоАП);
- добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда (пункт 6 части 1 статьи 4.2 КоАП);
- добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) (пункт 7 части 1 статьи 4.2 КоАП).

ПШ = 570 777,07 руб. - 116 749,99 руб.*4= 570 777,07 руб.- 466999,96 руб. = 103777,11 руб.

Из расчетов следует, что размер административного штрафа равен 103777,11 руб. (сто три тысячи семьсот семьдесят семь рублей 11 копеек).

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь статьями 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

открытое акционерное общество «Территориальная генерирующая компания № 11» (почтовый адрес общества: 630007, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5, оф. 568, место нахождения: 630007, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5, оф. 568) признать

виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в сумме 103777,11 руб. (сто три тысячи семьсот семьдесят семь рублей 11 копеек).

В соответствии со статьями 30.1 и 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Сумма штрафа зачисляется в бюджет бюджетной системы РФ по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 7019027633 КПП 701701001

УФК по Томской области (Томское УФАС России).

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКАТО 69401000000

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Томской области г. Томск

БИК 046902001

Р/с 40101810900000010007

Назначение платежа: оплата штрафа за нарушение антимонопольного законодательства согласно постановлению по делу № 02-09/100-132 от 07.05.2013.

Сведения об уплате суммы штрафа представить в УФАС по Томской области, в трехдневный срок после уплаты.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

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

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление(факс (3822) 516-599, 512-980).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1 и подпунктом 4 пункта 2 статьи 14 Закона Российской Федерации от 21.07.97 N 119-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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