

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 02-09/397-12 об административном правонарушении

20 февраля 2013 г.

г. Томск

Заместитель руководителя управления Томского УФАС России Б..., рассмотрев протокол и материалы дела № 02-09/397-12 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Открытого акционерного общества «Территориальная генерирующая компания № 11» (юридический адрес: 630007, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5), предусмотренном ч. 2 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного за нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителя ОАО «ТГК-11» К... по доверенности № 03-03/447-ТФ от 01.08.2012,

УСТАНОВИЛ:

ОАО «ТГК-11» в период с 19.10.2011 по 31.10.2011 в г. Томске совершило административное правонарушение, предусмотренное ч.2 ст. 14.31 КоАП РФ, которое выразилось в следующем.

Управлением федеральной антимонопольной службы по Томской области было рассмотрено дело № 02-10/37-12 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «ТГК-11» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой 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 ходе рассмотрения дела № 02-10/37-12 Комиссией антимонопольного органа установлено, что на территории г. Томска ОАО «ТГК-11» с 19.10.2011 (со дня включения) по 31.10.2011 ОАО «ТГК-11» принимало показания с приборов учета тепла теплового узла ТГУ МП «ТТУ», но расчет за потребленную тепловую энергию за этот период произвело без учета показаний приборов учета. ОАО «ТГК-11» не направляло предусмотренное п. 9.6 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя уведомление ТГУ МП «ТТУ» об отказе в приеме показаний приборов УУТЭ, которые используются для расчета за полученные тепловую энергию и теплоноситель. Акт проверки готовности узла учета ОАО «ТГК-11» своевременно не был выдан ТГУ МП «ТТУ».

У ОАО «ТГК-11» отсутствует правоустанавливающий документ, детально регламентирующий процедуру принятия или непринятия справок с показаниями приборов учета от потребителей тепловой энергии либо от иных лиц по поручению потребителей. ОАО «ТГК-11» не доказало неработоспособность (выход из строя приборов УУТЭ) узла учета тепловой энергии, находящегося по адресу: г. Томск, пр. Мира, 52 стр. 1.

В соответствии с приказом Томского УФАС России от 20.08.2009 № 168/70 ОАО «ТГК - 11» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по виду деятельности «снабжение тепловой энергией в горячей воде».

Приказом Федеральной службы по тарифам от 04.05.2010 № 152-э ОАО «ТГК-11» в сфере услуг по передаче тепловой энергии включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе (раздел 1 «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии») под регистрационным № 54.1.40.

Комиссия Управления Томского ФАС России Решением по делу № 02-10/37-12 от 06.11.2012 признала ОАО «ТГК - 11» нарушившим ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» и выдало предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

ОАО «ТГК - 11», предъявляя ТГУМП «ТТУ» необоснованный расчет за потребленную тепловую энергию без учета показаний работоспособного и допущенного в эксплуатацию узла учета по адресу г. Томск, пр. Мира, 52 стр. 1 в период с 19.10.2011 по 31.10.2011, нарушает антимонопольное законодательство, а именно часть 1 статьи 10 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Злоупотребление доминирующим положением заключается в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права другого хозяйствующего субъекта и (или) интересы других лиц, либо они вынуждены вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

За совершение 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 предусмотрена административная ответственность в соответствии с требованиями ч.2 ст.14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При рассмотрении дела об административном правонарушении представитель ОАО «ТГК-11» К по доверенности № 03-03/447-ТФ от 01.08.2012, факт совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст. 14.31 КоАП РФ, не признал, о чем изложил в отзыве на определение от 19.12.2012. В настоящее время решение Томского УФАС России обжалуется ОАО «ТГК» в Арбитражном суде Томской области.

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 ОАО «ТГК-11» имелась реальная возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Злоупотребление ОАО «ТГК-11» своим доминирующим положением подтверждается следующими материалами дела:

- заявление ТГУМП «ТТУ» № 1155 от 15.03.2012;
- решение комиссии УФАС по Томской области по делу № 02-10/37-12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «ТГК-11» 06.11.2012;
- отзыв ОАО «ТГК-11» от 19.12.2012 на определение о возбуждении производства по делу об административном правонарушении № 02-09/397-12;
- протокол от 18.01.2013.

Изучив материалы дела в совокупности, прихожу к выводу о наличии в действиях юридического лица — ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» (ИНН 5406323202, ОГРН 1055406226237, адрес: 630007, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5), состава административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст. 14.31 КоАП РФ, санкция которой 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), - 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.

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, продолжалось длительное время. С учетом этого и конкретных обстоятельств дела данное правонарушение не может быть признано малозначительным.

Отягчающих административную ответственность ОАО «ТГК-11» обстоятельств по делу не установлено.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность ОАО «ТГК-11» является:

1. Предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения (п.5 ч.1 ст.4.2 КоАП РФ);
2. Факт совершения административного правонарушения впервые (п.2ч.1 ст.4.2 КоАП РФ).
3. Оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействие органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении (п.4ч.1 ст.4.2 КоАП РФ).

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 двадцатую 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.

С учетом изложенного, штраф должен быть в следующем размере.

Санкция на момент совершения административного правонарушения 19.11.2011, предусмотренная статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в редакции Федерального закона от 17.07.2009 № 160-ФЗ, представлена следующим образом: 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), - 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.

Санкция на момент вынесения настоящего постановления, предусмотренная статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в редакции Федерального закона от 06.12.2011 № 404-ФЗ, в части санкции, предусмотренной ч.2 ст.14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях для субъектов естественной монополии представлена следующим образом: 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.

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

Информация о выручке ОАО «ТГК-11» получена из справки по выручке за 2011 г. по Томскому филиалу ОАО «ТГК-11», озаглавленной «Справка о размере выручки ОАО «ТГК-11» за отопление объектов юридических лиц, находящихся на прямых расчетах с ОАО «ТГК-11» в 2011 году». Выручка нарушителя на рассматриваемом рынке составила за 2011 год составил 32 974 242,34руб. (без НДС).

Согласно справке от 28.01.2013 № СК-296/23 совокупный размер дохода ОАО «ТГК-11» за 2011 год, определяемый в соответствии со ст.248, 249 НК РФ составил 21 101 009 тыс. рублей.

Минимальная санкция на момент совершения административного правонарушения с 19.10.2011 по 31.10.2011, предусмотренная статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях составляет 329 742 руб.

Расчет административного штрафа по санкции ст.14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в редакции Федерального закона от 06.12.2011 № 404-ФЗ с учетом примечания к указанной статье представлен в следующем виде.

Минимальный штраф составляет $32\,974\,242,34 * 0,003 = 98\,922,73$.

Максимальный штраф составляет $32\,974\,242,34 * 0,03 = 989\,227,27$;

Административный штраф при отсутствии смягчающих и отягчающих обстоятельств составляет $98\,922,73$ (минимальный штраф) + $(989\,227,27$ (максимальный штраф) - $98\,922,73$ (минимальный штраф)) / 2 = $544\,075$ рублей.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность является предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения в соответствии с п.5 ч.1 ст.4.2 КоАП РФ, совершение административного правонарушения впервые в соответствии с ч.2 ст.4.2 КоАП РФ, оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействие органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении в соответствии с п.4 ч.1 ст.4.2 КоАП РФ.

При наличии одного обстоятельства штраф уменьшается на следующую сумму $(989\,227,27$ (максимальный штраф) - $98\,922,73$ (минимальный штраф)) / 8 = $111\,288,07$ рублей.

Штраф с учетом смягчающих обстоятельств составляет $544\,075 - 111\,288,07 * 3 = 210\,210,79$ рублей.

Таким образом, административный штраф по санкции статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в редакции Федерального закона от 06.12.2011 № 404-ФЗ составляет $210\,210,79$ рублей.

В соответствии ч.2 ст.1.7 КоАП РФ закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо,

которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Таким образом, размер штрафа составляет 210 210рублей 79 копеек (двести десять тысяч двести десять рублей семьдесят девять копеек).

Руководствуясь ч. 2 ст. 14.31, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо — ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» (ИНН 5406323202, ОГРН 1055406226237, адрес: 630007, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему административное наказание в виде штрафа в сумме 210 210рублей 79 копеек (двести десять тысяч двести десять рублей семьдесят девять копеек).

Постановление может быть обжаловано в 10-дневный срок.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

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

р/с 40101810900000010007

БИК 046902001

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

Получатель: УФК по Томской области (Томское УФАС России).

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКАТО 69401000000

Назначение платежа: оплата штрафа за нарушение антимонопольного законодательства согласно постановления по делу № 02-09/397-12 от 20.02.2013 .

В поле получатель указывается : ИНН 7019027633 / КПП 70701001 Томского УФАС России

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

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 КоАП РФ.

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....

Копия постановления получена « _____ » _____ 2013 г. _____