

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А22-14.31/18

г. Кызыл ул. Комсомольская, д. 122 «а», 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 07 июня 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 09 июня 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 10.05.2018 года и иные материалы дела № А22-14.31/18 об административном правонарушении в отношении должностного лица – исполняющего обязанности генерального директора Акционерного общества «Тываэнергосбыт» «...» (далее - и.о. генерального директора АО «Тываэнергосбыт» «...»), «...» года рождения, уроженца г. «...», имеющего паспорт серии «...» № «...», выдан «...» года «...», зарегистрированного по адресу: «...», «...», г. «...», ул. «...», д. «...», кв. «...», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А22-14.31/18 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного «...» (почтовое уведомление № 66701221693991), в присутствии представителя «...», действующего на основании доверенности от «...» года № «...».

В ходе составления протокола об административном правонарушении № А22-14.31/18 представителем должностного лица представлены пояснения по делу от 10.05.2018 года (вх. № 1658), согласно которым с учетом распределения функциональных обязанностей должностных лиц, ответственность за соблюдение действующего законодательства при урегулировании просроченной дебиторской задолженности, согласно приказу АО «Тываэнергосбыт» от 17.10.2016 года № 111 л/с должна быть

возложена на «...» – начальника отдела по работе с дебиторской задолженностью.

К указанным письменным пояснениям приложены следующие документы: Положение об отделе по работе с дебиторской задолженностью АО «Тываэнергосбыт», утвержденное и.о. генерального директора «...» 06.12.2017 года; Должностная инструкция начальника отдела по работе с дебиторской задолженностью, утвержденная и.о. генерального директора «...» 06.12.2017 года; Приказ (распоряжение) о переводе работника на другую работу от 17.10.2016 года на «...».

В ходе рассмотрения дела № А22-14.31/18 представитель АО «Тываэнергосбыт» поддержал пояснения, данные в ходе составления протокола об административном правонарушении № А21-14.31/18 от 10.05.2018 года, отметив, что административное производство в отношении «...» подлежит прекращению.

Событие административного правонарушения: злоупотребление доминирующим положением на розничном рынке электрической энергии, выразившееся во введении ограничения режима потребления электрической энергии с нарушением требований [Правил полного и \(или\) частичного ограничения режима потребления электрической энергии](#), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 года № 442.

Выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к следующему.

Данное нарушение антимонопольного законодательства установлено решением Тывинского УФАС России от 04.04.2018 года по делу № 04-06-08/14-10-17.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 КоАП РФ является принятие решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В адрес Тывинского УФАС России 07.11.2017 года (вх. № 4698) поступило заявление «...» (далее – Заявитель, предприниматель) на действия АО «Тываэнерго» в части неправомерного взимания денежных средств за безучетное потребление электрической энергии по объекту, расположенному по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. «...», д. «...» (магазин «...») и составлении акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии в его отсутствие.

К заявлению были приложены копии следующих документов: счет от 04.09.2017 года, чек на сумму 880 рублей от 06.09.2017 года, Акт от 05.09.2017 года б/н, расчет объема безучетного потребления электрической энергии от 05.09.2017, сопроводительное письмо АО «Тываэнергосбыт» от 10.10.2017 года № 4795 с приложением Акта от 05.09.2017 года № 898, расчета объема безучетного потребления электрической энергии от 05.09.2017, счета от 05.10.2017 года № 1.

20.11.2017 года (вх. 4873) от «...» в адрес Тывинского УФАС России поступила дополнительная информация о допущенном в отношении него нарушении порядка уведомления о введении ограничения режима потребления электроэнергии. Из содержания дополнительных пояснений следует, что 13.11.2017 года в 14:00 АО «Тываэнергосбыт» отключило от электрических сетей принадлежащий ему магазин, находящийся по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. «...», д. «...». На следующий день 14.11.2017 года «...» оплатил задолженность по оспариваемому им Акту безучетного потребления от 05.09.2017 года, а также суммы штрафа, пени. При этом, уведомление о введении ограничения режима потребления электроэнергии исх. № 000010550 от 15.11.2017 года вручено «...» только 15.11.2017 года. К дополнительным пояснениям приложены копии следующих документов: счет от 14.11.2017 года № 121, кассовый чек на сумму 10 000 рублей от 14.11.17 года, счет на сумму 48 856,45 от 14.11.2017 года, кассовый чек на сумму 48856,50 руб. от 14.11.2017 года, счет на сумму 728,90 руб. от 14.11.2017 года, кассовый чек на сумму 10 014,00 руб. от 14.11.2017 года, уведомление от 15.11.2017 года № 000010550, дополнительное соглашение от 14.11.2017 года к договору энергоснабжения № 2022 от 19.07.2013 года.

В целях уточнения информации по факту ограничения режима потребления электрической энергии в отношении объекта «...», находящегося по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. «...», д. «...» в адрес АО «Тываэнергосбыт», АО «Тываэнерго» были направлены запросы.

В адрес Тывинского УФАС России поступили ответы на запросы, согласно которым установлены следующие обстоятельства.

Согласно информации, представленной АО «Тываэнерго» от 05.12.2017 года (вх. № 5144) ограничение режима потребления электроэнергии в отношении «...» на объекте магазин «...», расположенный по адресу: г. Кызыл, ул. «...», д. 53А было произведено по заявке гарантирующего поставщика – АО «Тываэнергосбыт» в связи с наличием задолженности. 14.11.2017 года в связи с перерасчетом размера стоимости потребленной электроэнергии подача была восстановлена.

К письменным пояснениям АО «Тываэнерго» приложены копии Акта допуска прибора учета в эксплуатацию от 15.09.2017, уведомление о необходимости ограничения режима потребления электроэнергии от 31.10.2017 года № 2989, Акт об ограничении режима потребления электрической энергии от 13.11.2017 года, уведомление на возобновление режима потребления электроэнергии от 14.11.2017 года № 151, Акт возобновления режима потребления электрической энергии от 14.11.2017 года.

15.11.2017 года (вх. № 4831) и 24.11.2017 года (вх. № 4974) АО «Тываэнергосбыт» в ответ на запрос представлены копии следующих документов: договор энергоснабжения № 2022 от 19.07.2013 года между АО «Тываэнергосбыт» и «...», уведомление от 25.10.2017 года № 000009736, уведомление о необходимости введения ограничения режима потребления электроэнергии от 31.10.2017 года № 2989, сопроводительное письмо от 31.10.2017 года № 5053, реестр заявок на ограничение режима потребления электроэнергии на 10.11.2017 года от 31.10.2017 года, Акт ограничения режима потребления электрической энергии от 13.11.2017 года, уведомление на возобновление режима потребления электроэнергии от 14.11.2017 года № 151, выписка с электронной почты об отправке письма от 14.11.2017 года, акт возобновления режима потребления электрической энергии от 14.11.2017 года.

Анализ представленных АО «Тываэнергосбыт» документов свидетельствует, что между гарантирующим поставщиком и «...» заключен договор энергоснабжения № 2022 от 19.07.2013 года на следующие точки поставки:

- Магазин «...», находящийся по адресу: 660000, Республика Тыва, г. «...», ул. «...», д. «...».

- Офис, находящийся по адресу: 667000, Республика Тыва, г. «...», ул. «...», д. «...», кв. «...» пом. «...».

Согласно разделу 7 договора энергоснабжения № «...» от 19.07.2013 года между АО «Тываэнергосбыт» и «...» цена на электрическую энергию определяется в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и является суммой средневзвешенной нерегулируемой цены на электрическую энергию (мощность), тарифа на услуги по передаче электрической энергии с учетом стоимости нормативных и технологических потерь электрической энергии в электрических сетях, сбытовой надбавки гарантирующего поставщика, платы за иные услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям.

Кроме того, согласно договору энергоснабжения № 2022 от 19.07.2013 года в качестве почтового адреса «...» указано: 667000, Республика Тыва, г. «...», ул. «...», д. «...», кв. «...».

Помимо этого, установлено, что уведомление о наличии задолженности и о введении ограничения режима потребления электроэнергии от 25.10.2017 года № «...» было получено гр. «...» 30.10.2017 года.

12.12.2017 года (вх. № 5242) во исполнение определения Тывинского УФАС России от 28.11.2017 года от АО «Тываэнергосбыт» поступили письменные пояснения, согласно которым из имеющихся материалов дела (в том числе телефонограммы разговора работника УФАС с «...») следует, что уведомление о наличии задолженности и введение ограничения режима потребления вручено 30.10.2017 года «...» по адресу г. Кызыл, ул. «...», д. «...». Согласно требований ст. 182 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) полномочие представителя может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.), так как на момент вручения уведомления полномочия «...» явствовало из обстановки (уведомление вручено по адресу нахождения объекта поставки электроэнергии, «...» осуществляет деятельность по указанному адресу), то данное действие основано на требованиях действующего законодательства

В ходе рассмотрения дела № 04-06-08/14-10-17 13.12.2017 года «...» полностью поддержал доводы, изложенные в заявлении, пояснив, что 13 ноября 2017 года в отношении объекта, принадлежащего ему на праве собственности по улице «...» отключили электроснабжение, вместе с тем, предварительно уведомление об ограничении ему не вручалось. Гражданка «...» ему неизвестна, помещение по адресу ул. «...» помещения с «...» по «...» арендует государственное учреждение.

Представитель АО «Тываэнергосбыт» в рамках рассмотрения дела № 04-06-08/14-10-17 от 28.02.2018 года поддержала ранее данные письменные пояснения.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 04-06-08/14-10-17, выслушав устные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 10 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга

потребителей.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Тывинским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Республики Тыва за 2017 год, по результатам которого установлено, что АО «Тываэнергосбыт» является хозяйствующим субъектом, занимающим на рынке электрической энергии в пределах территории Республики Тыва, долю в размере 100%, что в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции является доминирующим положением – положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, АО «Тываэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения АО «Тываэнергосбыт» обязано соблюдать запреты, установленные в статье 10 Закона о защите конкуренции.

При этом, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства достаточно наличия или угрозы наступления любого из следующих последствий:

-недопущения конкуренции,

-ограничения конкуренции,

-устранения конкуренции

-ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Аналогичные выводы указаны и в [пункте 4](#) Постановления Пленума

Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.08 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.08 N 30) где разъяснено, что, исходя из системного толкования положений [статьи 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации и [статей 3](#) и [10](#) 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.

Из предписаний [абзаца 3 пункта 1 статьи 2](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) следует, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В соответствии со [статьей 608](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику. Поэтому гражданин вправе сдавать в аренду принадлежащее ему на праве собственности имущество как физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем.

Однако, в силу требований [пункта 1 статьи 23](#) ГК РФ у физического лица при осуществлении предпринимательской деятельности возникает обязанность зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя.

Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований [пункта 1 приведенной статьи](#), не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем ([пункт 4 этой же нормы](#)).

[Абзацем четвертым пункта 2 статьи 11](#) Налогового кодекса Российской Федерации предусмотрено, что физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуальных предпринимателей в нарушение требований гражданского законодательства Российской Федерации, при исполнении обязанностей, возложенных на них поименованным [Кодексом](#), не вправе ссылаться на то, что они не являются индивидуальными

предпринимателями.

Из совокупного анализа приведенных правовых предписаний следует, что законодатель связывает необходимость регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя с осуществлением им предпринимательской деятельности, указанной в [пункте 1 статьи 2](#) ГК РФ, о наличии которой в действиях гражданина могут свидетельствовать, в частности, приобретение имущества с целью последующего извлечения прибыли от его использования или реализации.

Согласно договору энергоснабжения № «...» от 19.07.2013 года «...» имеет 2 точки поставки:

1. Магазин «...», находящийся по адресу: 660000, Республика Тыва, г. «...», ул. «...», Д. «...»;

Указанное помещения «...» сдает в аренду ИП «...» на основании договора аренды нежилого помещения. Согласно пункту 3.1. договоров аренды нежилого помещения, заключенных за период с 2015 по 2017 год между «...» и «...», за предоставленное помещение арендатор уплачивает арендодателю сумму в размере «...» рублей, а также ежемесячные фактические расходы за электроэнергию и отопление.

2. Офис, находящийся по адресу: 667000, Республика Тыва, г. «...», ул. «...», Д. «...», кв. «...» пом. «...».

По информации, представленной «...» 14.12.2017 года (вх. № 5281), данное помещение «...» также сдает в аренду ГБУЗ Республики Тыва «...». При этом, сумма арендной платы в месяц составляет «...» рублей «...» коп.

Указанные объекты являются нежилыми и принадлежат «...» на праве собственности согласно свидетельствам о государственной регистрации права от «...» и от «...» года

Таким образом, «...», сдавая имущества в аренду, занимается предпринимательской деятельностью, поскольку заключенные договора аренды нежилых объектов направлены на регулярное извлечение прибыли от передачи прав пользования имуществом, приобретенным для целей, не связанных с личными нуждами и намерением его использовать по назначению самостоятельно.

Следовательно, «...» осуществляет приносящую доход деятельность и является хозяйствующим субъектом в понимании статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Помимо этого, в соответствии с абзацем 2 [пунктом 5](#) Постановления

Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (вместе с Основными положениями № 442, «Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии») (далее – Основные положения № 442 и Правила ограничения № 442) (здесь и далее в редакции от 11.05.2017 года, действовавшей в момент направления уведомления), на территориях субъектов Российской Федерации, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, электрическая энергия (мощность) продается в следующем порядке: электрическая энергия (мощность), за исключением продажи электрической энергии (мощности) населению и приравненным к нему категориям потребителей, продается гарантирующими поставщиками по нерегулируемым ценам в рамках предельных уровней нерегулируемых цен, определяемых и применяемых в соответствии с настоящим документом, а энергосбытовыми (энергоснабжающими) организациями - по свободным нерегулируемым ценам.

Следовательно, установление порядка определения цены и расчета за электрическую энергию по нерегулируемым ценам в разделе 7 договора энергоснабжения № 2022 от 19.07.2013 года между АО «Тываэнергосбыт» и «...» свидетельствует о том, что АО «Тываэнергосбыт» заключен договор с «...» как с юридическим лицом.

Отношения в сфере энергоснабжения регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом об электроэнергетике, Основными положениями № 442, Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 539](#) Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Согласно [статье 546](#) Гражданского кодекса Российской Федерации прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае

нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

В соответствии с [подпунктом «б» пункта 2](#) Правил ограничения № 442, ограничение режима потребления электрической энергии вводится при нарушении потребителем своих обязательств, выразившемся в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, 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.

В пункте 3.2.1 договора энергоснабжения № 2022 от 19.07.2013 года стороны в соответствии с действующими [Правилами](#) также согласовали право гарантирующего поставщика вводить полное или частичное ограничение режима потребления электрической энергии в том числе в случае неисполнения и ненадлежащего исполнения обязательств по оплате электрической энергии (мощности) а также обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными Договором энергоснабжения сроками платежа.

[Пунктами 15, 17, 18](#) Правил ограничения № 442 установлен порядок введения режима ограничения потребления электрической энергии с учетом категории потребителей и наличия/отсутствия соответствующих обстоятельств.

В [пункте 15](#) Правил ограничения № 442 установлен общий порядок введения ограничения режима потребления электроэнергии, согласно которому в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, введение ограничения режима потребления осуществляется с **обязательным предварительным письменным уведомлением 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 ([подпункт «а» пункта 15 Правил N 442](#)).

В соответствии с [пунктом 1 статьи 165.1](#) Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Как следует из материалов дела, уведомление о наличии задолженности и о введении ограничения режима потребления электроэнергии от «...» года № «...» получено гр. «...» (далее – гр. «...»).

Вместе с тем, согласно пояснениям, «...» (телефонограмма от 27.11.2017 года № 4-112т) «...» ей не знаком, к объекту, находящемуся по адресу: г. Кызыл, ул. «...», д. «...» (магазин «...») никакого отношения не имеет, поскольку у нее другая сфера деятельности – парикмахерская, которая находится по адресу: г. Кызыл, ул. «...», д. «...», кв. «...». При этом, она подтверждает, что от АО «Тываэнергосбыт» получала письма, однако, за что расписывалась не помнит.

19.12.2017 года (вх. № 5359) гр. «...» представлены письменные пояснения, согласно которым помещение по адресу: г. Кызыл, ул. «...», д. «...» кв. «...» принадлежит на праве собственности ее дочери «...», в подтверждение приложена копия свидетельства о государственной регистрации права от «...» года на объект права – квартира, назначение жилое. Кроме того, в пояснениях указано, что к ней подходил сотрудник АО «Тываэнергосбыт» и вручил уведомление на отключение электричества на квартиру по ул. «...», д. «...», кв. «...», однако на тот момент она не стала читать кому оно адресовано и у нее сотрудники АО «Тываэнергосбыт»

ничего не спрашивали.

20.12.2017 года сотрудниками Тывинского УФАС России осуществлен выезд с составлением акта осмотра по адресу: г. Кызыл, ул. «...», д. «...» в ходе чего выявлено, что в квартире № 3 находится Аптека «...», а в квартире № 2 салон-парикмахерская «...», при этом указанные помещения имеют отдельные входы, над которыми размещены соответствующие вывески.

С учетом вышеуказанных обстоятельств, Комиссия Тывинского УФАС России, приходит к выводу, что уведомление о наличии задолженности и о введении ограничения режима потребления электроэнергии от 25.10.2017 года № 000009736 не было вручено потребителю в установленном [пунктом 15](#) Правил ограничения № 442 порядке. Отметка на уведомлении о его вручении «...» не подтверждает надлежащее извещение «...» об указанных обстоятельствах, поскольку доказательства наличия у данного лица полномочий действовать от имени «...» отсутствуют.

При этом, необходимо отметить, что согласно договору энергоснабжения № 2022 от 19.07.2013 года между АО «Тываэнергосбыт» и «...» способ уведомления потребителя не предусмотрен, в таких случаях, согласно требованиям подпункта «а» пункта 15 Правил ограничения № 442 – уведомление вручается под расписку или направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении.

Таким образом, гарантирующий поставщик с учетом того, что в договоре энергоснабжения № «...» от 19.07.2013 года указан почтовый адрес потребителя «...» имел возможность направить потребителю уведомление по указанному им адресу заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, обеспечив тем самым получение уведомления «...» лично. Кроме прочего, в договоре указаны и номера сотовых телефонов «...».

Следовательно, АО «Тываэнергосбыт» не предприняло всех зависящих от него мер для надлежащего уведомления потребителя о предстоящем ограничении режима потребления электроэнергии, не убедилось в получении уведомления потребителем.

Совершение действий по введению режима ограничения потребления электрической энергии поставлено в зависимость от наличия обязательного предварительного уведомления потребителя о совершении указанных действий в случае неисполнения им требования об оплате задолженности. При неуведомлении об ограничении энергопотребления у потребителя отсутствует возможность принятия

мер, направленных на предотвращение действий по ограничению.

На основании вышеизложенного, АО «Тываэнергосбыт» в нарушение требований пункта 15 Правил ограничения № 442 не уведомило «...» о предстоящем ограничении подачи электрической энергии на объект, расположенный по адресу: Республика Тыва, г. «...», ул. «...», д. «...», чем ущемлены права и интересы потребителя в сфере предпринимательской деятельности.

Ссылка АО «Тываэнергосбыт» на то обстоятельство, что согласно требованиям статьи 182 ГК РФ на момент вручения уведомления полномочия «...» явствовало из обстановки (уведомление вручено по адресу нахождения объекта поставки электроэнергии, «...» осуществляет деятельность по указанному адресу), в связи с чем данное действие основано на требованиях действующего законодательства, не могут быть приняты во внимание Комиссией Тывинского УФАС России в силу следующего.

В [пункте 1 статьи 182](#) ГК РФ определено, что полномочие представителя на совершение сделки от имени представляемого может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель. Иными словами, полномочия в том числе на подписание документов, подтверждающих факт получения, могут подтверждаться не только выданной представителю доверенностью, но и явствовать из обстановки, в которой действует представитель, в частности, из наличия у него доступа к печати представляемого лица и нахождения его на рабочем месте, что не противоречит положениям [статьи 182](#) ГК РФ.

Пленум Верховного Суда РФ в [п. 123](#) Постановления от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" разъяснил, что установление факта заключения сделки представителем без полномочий или с превышением таковых служит основанием для отказа в иске, вытекающем из этой сделки, к представляемому, если только не будет доказано, что последний одобрил данную сделку ([пункты 1 и 2 статьи 183](#) ГК РФ).

Вместе с тем, в материалы дела АО «Тываэнергосбыт» доказательств того, что «...» действовала от имени «...» не представлено, «...» работником «...» не является и не знакома с ним, что следует из ее письменного пояснения и пояснений «...».

Кроме того, из обстановки полномочия «...» на осуществление каких-либо действий от имени «...» следовать не могли, поскольку деятельность ею осуществляется по адресу: г. Кызыл, ул. «...», д. «...» квартира № «...» («...»).

При таких обстоятельствах, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/14-10-17 пришла к выводу о наличии в действиях АО «Тываэнергосбыт» признаков нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во введении ограничения режима потребления электрической энергии с нарушением требований [Правил полного и \(или\) частичного ограничения режима потребления электрической энергии](#), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, в части не уведомления потребителя «...» о предполагаемом введении ограничения режима потребления в отношении объекта, находящегося по адресу: Республика Тыва, г. «...», ул. «...», д. «...» (магазин «...»).

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 06.03.2018 года было принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/14-10-17, направленное в адрес «...» и АО «Тываэнергосбыт».

«...», АО «Тываэнергосбыт» в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/14-10-17 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не представили, дополнительных пояснений и устных возражений в рамках заседания 28.03.2018 года не заявили.

Решением Тывинского УФАС России от 04.04.2018 года по делу № 04-06-08/14-10-17 АО «Тываэнергосбыт» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части введения ограничения режима потребления электрической энергии с нарушением требований [Правил полного и \(или\) частичного ограничения режима потребления электрической энергии](#), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, выразившегося в не уведомлении потребителя «...» о предполагаемом введении ограничения режима потребления в отношении объекта, находящегося по адресу: Республика Тыва, г. «...», ул. «...», д. «...» (магазин «...»), что привело к ущемлению интересов «...» в сфере предпринимательской деятельности.

В соответствии с частью 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 9.21](#) настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, состоит в действиях АО «Тываэнергосбыт», выразившихся во введении ограничения режима потребления электрической энергии с нарушением требований [Правил полного и \(или\) частичного ограничения режима потребления электрической энергии](#), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, в части не уведомления потребителя «...» о предполагаемом введении ограничения режима потребления в отношении объекта, находящегося по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. «...», д. «...» (магазин «...»), что привело к ущемлению интересов «...» в сфере предпринимательской деятельности.

Субъектами данного правонарушения являются должностные и юридические лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Исполняющим обязанности генерального директора АО «Тываэнергосбыт» с 11.10.2016 года является «...», что подтверждается Протоколом заседания Совета директоров АО «Тываэнергосбыт» от «...» года.

В примечании статьи 2.4 КоАП РФ указывается, что под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее [организационно-распорядительные](#) или [административно-хозяйственные](#) функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные [статьями 13.25, 14.24, 14.55, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.29 - 15.31, 15.37, частью 9 статьи 19.5, статьей 19.7.3](#) настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные [статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2](#) настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Заявленный представителем довод о том, что ответственность за данное правонарушение должна быть возложена на начальника отдела по работе с дебиторской задолженностью «...» отклоняется по следующим основаниям.

В [пункте 14](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.10.2006 N 18 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что должностными лицами, которые могут быть привлечены к административной ответственности за правонарушения в области предпринимательской деятельности, исходя из положений, закрепленных в примечании к [статье 2.4](#) КоАП РФ, являются совершившие такие правонарушения руководители и иные работники организаций в связи с выполнением ими организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, а также приравненные к ним индивидуальные предприниматели постольку, поскольку [главой 14](#) КоАП РФ не предусмотрено иное (часть 4 [статьи 14.1](#), часть 2 [статьи 14.4](#), часть 1 [статьи 14.25](#) КоАП РФ).

В соответствии с [п. 4](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий», под организационно-распорядительными функциями следует понимать полномочия должностного лица, которые связаны с руководством трудовым коллективом государственного органа, государственного или муниципального учреждения (его структурного подразделения) или

находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п.

К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (например, по выдаче медицинским работником листка временной нетрудоспособности, установлению работником учреждения медико-социальной экспертизы факта наличия у гражданина инвалидности, приему экзаменов и выставлению оценок членом государственной экзаменационной (аттестационной) комиссии).

Согласно [п. 5](#) названного Постановления, как административно-хозяйственные функции надлежит рассматривать полномочия должностного лица по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, учреждений, воинских частей и подразделений, а также по совершению иных действий (например, по принятию решений о начислении заработной платы, премий, осуществлению контроля за движением материальных ценностей, определению порядка их хранения, учета и контроля за их расходом).

Как следует из представленных в материалы дела положения об отделе по работе с дебиторской задолженностью и соответствующей должностной инструкции, являясь начальником отдела по работе с дебиторской задолженностью АО «Тываэнергосбыт», «...» не наделен организационно-распорядительными или административно-хозяйственными функциями, в отсутствие которых он не может быть признан должностным лицом, подлежащим привлечению к административной ответственности за совершение административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В частности, начальник отдела по работе с дебиторской задолженностью АО «Тываэнергосбыт» «...» не обладает полномочиями по формированию кадрового состава и определению трудовых функций работников, по применению мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п., следует отметить, что данное лицо лишь вносит на рассмотрение предложения по указанным вопросам руководителю Общества.

Кроме того, «...» не обладает и полномочиями по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организации, а также по совершению иных действий (например, по принятию решений о начислении заработной платы, премий, осуществлению контроля за движением материальных

ценностей, определению порядка их хранения, учета и контроля за их расходом).

Таким образом, «...» не наделен организационно-распорядительными или административно-хозяйственными полномочиями и не является должностным лицом, к которому по смыслу положений [статьи 2.4](#) КоАП РФ может быть применена административная ответственность.

Кроме того, необходимо отметить, что согласно материалам антимонопольного дела № 04-06-08/14-10-17 уведомление, адресованное «...» о наличии задолженности и о введении ограничения режима потребления электроэнергии от 25.10.2017 года № 000009736 было получено гр. «...» 30.10.2017 года. Согласно представленным АО «Тываэнергосбыт» документам в рамках административного производства по делу № А22-14.31/18 положение об отделе по работе с дебиторской задолженностью и должностная инструкция начальника отдела по работе с дебиторской задолженностью утверждены и.о. генерального директора «...» «...» года, то есть после совершения действий, признанных решением Тывинским УФАС России по делу № 04-06-08/14-10-17 нарушением антимонопольного законодательства.

Таким образом, должностное лицо – исполняющий обязанности генерального директора Акционерного общества «Тываэнергосбыт» «...» совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Определяя степень виновности исполняющего обязанности генерального директора Акционерного общества «Тываэнергосбыт» «...» следует отметить, что ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей обусловлено не выполнением АО «Тываэнергосбыт» установленных действующими нормативными правовыми актами обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность должностного лица, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим

административную ответственность должностного лица является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, впервые.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5.КоАП РФ, не установлено.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 1.7, 3.5, 4.1, 4.5, частью 1 статьи 14.31, 23.48, частью 1.2 статьи 28.1, статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – исполняющего обязанности генерального директора Акционерного общества «Тываэнергосбыт» «...», виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на должностное лицо – исполняющего обязанности генерального директора Акционерного общества «Тываэнергосбыт» «...» административный штраф в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня

вручения или получения копии постановления.

Примечание:

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Штраф должен быть перечислен в бюджет Российской Федерации по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России, адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, 100, 4 этаж).

ИНН 1701044223 КПП 170101001

Код бюджетной классификации: 161 1 16 02010 01 6000 140

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК 049304001

ОКТМО: 93701000

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

Идентификатор плательщика: 01000000000042629643.

УИН:16177060900001239981.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-

исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, должно будет принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 20.25 КоАП РФ.

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

Согласно части 1, 2 статьи 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. Также с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев