

12 марта 2009 г.
Йошкар-Ола

г.

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл Салихов Илдар Анварович, рассмотрев протокол № 04-14/1 от 02.03.2009 и материалы дела об административном правонарушении

№ 04-14/1-09, возбужденного в отношении юридического лица ОАО «Завод полупроводниковых приборов» (ОГРН 1021200779445, ИНН 1215085052, ул. Суворова, д. 26, г. Йошкар-Ола, 424003), по факту нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации,

установил:

Начальником отдела анализа товарных рынков и антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России Кондрашиной Ольгой Петровной по факту совершения ОАО «Завод полупроводниковых приборов» (далее – ОАО «ЗПП»), занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии и реализации электрической энергии на территории расположения его электрических сетей, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», составлен протокол о нарушении юридическим лицом ОАО «ЗПП» требований антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Протокол об административном правонарушении № 04-14/1 от 02.03.2009 составлен в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протоколом установлено следующее:

ОАО «ЗПП» на законных основаниях принадлежат пять распределительных пунктов напряжением 6 кВ. (РП-1, РП-4, РП-8, РП-12, РП-16) и двадцать трансформаторных подстанций ТП-6/0,4 кВ. общей установленной трансформаторной мощностью 34010 кВА., кабельные линии напряжением 6 кВ общей протяженностью 27423 м. и воздушные линии низкого напряжения общей протяженностью 36267 м. в г. Йошкар-Оле, а также комплектная трансформаторная подстанция ГКТП-21 с установленной мощностью силовых трансформаторов 400 кВА., кабельные линии напряжением 10 кВ общей протяженностью 2130 м. и воздушные линии низкого напряжения общей протяженностью 1350 м. в с. Кокшайск Звениговского района. Указанные объекты электросетевого хозяйства используются предприятием для осуществления деятельности по передаче электрической энергии хозяйствующим субъектам, так как к ним присоединены энергопринимающие устройства Управления Федеральной службы судебных приставов по Республике Марий Эл (далее – УФССП по РМЭ), ООО «Хлебозавод № 1», Лечебно-профилактического медицинского учреждения

«Медсанчасть № 1» (далее – ЛП МУЗ «МСЧ-1»), МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы», Государственного учреждения Республики Марий Эл «Савинский детский дом-интернат для умственно отсталых детей» (далее – Савинский детский дом-интернат), Общественных организаций – водно-моторных клубов «Салика», «Волга» и ООО «Дельфинарий».

Со всеми перечисленными организациями ОАО «ЗПП» заключены договоры или государственные контракты **на передачу электрической энергии**.

Кроме оказания услуг по передаче электрической энергии (счета-фактуры № 1526 от 29.12.2007 и № 280 от 31.03.2008) ОАО «ЗПП» фактически **осуществляло продажу электроэнергии**, что подтверждается выписанными ОАО «ЗПП» счетами-фактурами на **отпущенную электроэнергию** (например, ООО «Хлебозавод №1» № 1071 от 28.09.2007; ЛП МУЗ «МСЧ-1» № 311 от 30.03.2007; № 1527 от 29.12.2007; № 283 от 31.03.2008; УФССП по РМЭ № 1419 от 24.12.2007; № 184 от 31.03.2008; Савинскому детскому дому-интернату № 298 от 30.03.2007; № 1424 от 25.12.2007; № 237 от 31.03.2008; МУП «Водоканал» № 297 от 30.03.2007; № 1425 от 25.12.2007; № 238 от 31.03.2008).

Статья 3 Федерального закона от 30.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» определяет услуги по передаче электрической энергии как комплекс организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с техническими регламентами. В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.95

№ 147-ФЗ «О естественных монополиях» рынок услуг по передаче электрической энергии находится в состоянии естественной монополии. Положение ОАО «ЗПП» на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии на территории расположения сетей в силу Закона (часть 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») считается **доминирующим** и доказыванию не подлежит.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 19.12.2008 по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 04-13/7-2008 положение ОАО «ЗПП» на рынке реализации электрической энергии на территории расположения его сетей признано **доминирующим**.

Согласно выписанным счетам-фактурам № 297 от 30.03.2007; № 298 от 30.03.2007; № 311 от 30.03.2007; № 1071 от 28.09.2007; № 1419 от 24.12.2007; № 1424 от 25.12.2007; № 1425 от 25.12.2007; № 1526 от 29.12.2007; № 1527 от 29.12.2007; № 184 от 31.03.2008; № 237 от 31.03.2008; № 238 от 31.03.2008; № 280 от 31.03.2008; № 283 от 31.03.2008, предъявленным ОАО «ЗПП» потребителям электрической энергии, предприятие имело доход от продажи электрической энергии (выручку от реализации купленной электроэнергии) и доход от оказания услуг по её передаче ООО «Хлебозавод №1».

Доход от продажи электрической энергии и оказания услуг по её передаче, определённый в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ, согласно сведениям ОАО «ЗПП» в 2007 году составил 919850 руб. (без НДС).

В соответствии со статьями 2 и 6 Федерального закона «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» тарифы на электрическую энергию являются регулируемыми. Порядок государственного регулирования и применения тарифов на электрическую энергию и услуги по передаче электрической энергии установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 г. № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации».

На 2007-2008 годы тарифы на электрическую энергию, отпускаемую ОАО «ЗПП», и на услуги по её передаче Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл не утверждались. ОАО «ЗПП» осуществляло реализацию электроэнергии УФССП по РМЭ, ООО «Хлебозавод № 1», ЛП МУЗ «МСЧ-1», МУП «Водоканал»

г. Йошкар-Олы», Савинскому детскому дому-интернату, ООО ВМК «Салика», ООО ВМК «Волга» и ООО «Дельфинарий» по тарифам, утвержденным для ОАО «Мариэнергосбыт» и ОАО «Роскоммунэнерго». Услуги по передаче электрической энергии ООО «Хлебозавод № 1» также оказывались по неутверждённому тарифу (счета-фактуры № 1526 от 29.12.2007 и № 280 от 31.03.2008).

Таким образом, **продажа** электроэнергии и **оказание услуг по передаче** электрической энергии по тарифам, не утвержденным регулирующим органом, **является нарушением** пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Указанное правонарушение является длящимся.

Согласно части 1 статьи 37 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.**

Согласно части 1 статьи 2.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьёй 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и

недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, влечёт наложение административного штрафа.

ОАО «ЗПП» действует на основании Устава, утвержденного распоряжением Мингосимущества Республики Марий Эл № 357 от 24.12.2002. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> выдано ИМНС России по г. Йошкар-Оле 25.12.2002. ОГРН 1021200779445, ИНН 1215085052.

Место нахождения, юридический и почтовый адрес Общества совпадают: 424003, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Суворова, 26.

ОАО «ЗПП» является юридическим лицом, коммерческой организацией (п. 1 ст. 3 и п.1 ст. 7 Устава), осуществляющей любые виды деятельности, не запрещённые законом, в том числе эксплуатацию инженерных сетей, эксплуатацию, ремонт и обслуживание систем, средств и объектов, подконтрольных органам Госгортехнадзора России и энергонадзора, передачу и распределение электрической и тепловой энергии (п. 3 ст. 7 Устава).

Законными представителями юридического лица в соответствии со статьей 25.4 КоАП РФ являются его руководитель (исполняющий обязанности), а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица.

Согласно статьи 42 Устава единоличным исполнительным органом Общества является генеральный директор. К компетенции генерального директора относятся все вопросы руководства текущей деятельностью Общества, за исключением вопросов, отнесённых к компетенции Общего собрания акционеров и Совета директоров. Генеральный директор без доверенности действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки, издаёт приказы, распоряжения и даёт указания, обязательные для исполнения всеми работниками общества, исполняет другие функции в соответствии с уставом и действующим законодательством (п. 2, 4 ст. 43 Устава).

Законным представителем ОАО «ЗПП» является генеральный директор К. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение (протоколы заседаний Совета директоров ОАО «ЗПП» от 24.10.2007 и от 07.11.2007, приказ о вступлении в должность генерального директора № 1485 от 08.11.2007).

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 19.12.2008 по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 04-13/7-2008 **действия ОАО «ЗПП» по продаже электроэнергии и по оказанию услуг по её передаче по тарифам, не утвержденным регулирующим органом, признаны злоупотреблением доминирующим положением.**

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии с п. 8 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109, **организации**, осуществляющие регулируемую деятельность, до 1 мая года, предшествующего периоду регулирования, **представляют** в органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов **обоснованные предложения об установлении тарифов** и (или) предельных уровней тарифов в соответствии с Основами ценообразования.

При этом **для организаций, в отношении которых ранее не осуществлялось государственное регулирование** тарифов, тарифы на очередной и текущий периоды регулирования **рассчитываются независимо от сроков подачи материалов** (п. 10 Правил).

Таким образом, у ОАО «ЗПП» **имелась возможность для соблюдения порядка установления тарифов** на электрическую энергию, установленного Правилами государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, за нарушение которого предусмотрена ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Не утвердив применяемые тарифы на электрическую энергию и на услуги по её передаче в Республиканской службе по тарифам Республики Марий Эл ОАО «ЗПП» **совершило административное правонарушение**, ответственность за которое предусмотрена статьёй 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможность наступления таких

последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Из объяснений защитника юридического лица, привлекаемого к административной ответственности, А. (доверенность № 44/9 от 02.03.2009), в присутствии которой рассматривались материалы административного дела, следует, что передача электрической энергии субабонентам согласована с ОАО «Мариэнергосбыт» и ОАО «Роскоммунэнерго» и осуществлялась по тарифам, предъявляемым указанными энергосбытовыми организациями ОАО «ЗПП». Не имея права ограничить переток электроэнергии, предприятие вынуждено возмещать её стоимость. Предприятие не имело прибыли от деятельности по продаже и передаче электрической энергии, а доход за январь-март 2008 г. составил 238,5 тыс. руб., что соответствует затратам ОАО «ЗПП» на покупку электроэнергии для субабонентов. В счетах-фактурах, предъявляемых ООО «Хлебозавод № 1», ошибочно указаны услуги по передаче электрической энергии, фактически это стоимость переданной электроэнергии.

Защитником юридического лица, привлекаемого к административной ответственности, А. административное правонарушение признано. Нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования лицом, занимающим доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии, является длящимся, и продолжалось с 13.05.2007 (даты вступления в силу ст. 14.31 КоАП РФ) по 30.03.2008 (даты устранения нарушения). Признаки нарушения антимонопольного законодательства установлены актом проверки 26.06.2008, нарушение установлено решением Комиссии Марийского УФАС 19.12.2008.

Таким образом, *объектом нарушения* являются общественные отношения, связанные со злоупотреблением доминирующим положением и недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством.

Объективная сторона – действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке, признаваемые нарушением антимонопольного законодательства (нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования). Ответственность за указанные действия предусмотрена статьей 14.31 КоАП РФ.

Субъект правонарушения – юридическое лицо ОАО «Завод полупроводниковых приборов».

Субъективная сторона – правонарушение совершено по неосторожности. Лицо, его совершившее, не сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), не предвидело его вредных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность (ст. 4.2. КоАП РФ): раскаяние лица, совершившего административное правонарушение. Защитник юридического лица А. признала, что ОАО «ЗПП»

нарушило запреты, установленные в статье 10 Федерального закона «О защите конкуренции», правонарушение прекращено и оказана помощь в проведении антимонопольным органом расследования правонарушения.

В соответствии со статьей 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере **от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара** (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, *но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).*

В соответствии принципами и порядком определения доходов, данными в статьях 41, 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации, в 2007 году доход, полученный ОАО «ЗПП» от реализации электрической энергии и оказания услуг по её передаче, составил 919850 руб.

Совокупный размер суммы выручки ОАО «ЗПП» от реализации всех товаров (работ, услуг) в 2007 году составил 396.654.154 руб.

Чистая прибыль в 2007 году отсутствовала, убыток составил 2537 тыс. руб.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 и частью 1 статьи 29.10, а также статьями 2.1, 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на юридическое лицо – ОАО «Завод полупроводниковых приборов» (424003, г. Йошкар-Ола, ул. Суворова, 26) штраф в размере 10000 (десять тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

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

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

Администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787

КПП 121501001

ОКАТО 88401000000

Наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя – ГРКЦ НБ Республики Марий Эл Банка России г. Йошкар-Ола

БИК банка 048860001

счет получателя 40101810100000010001

код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 0000 140

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

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд **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.

Руководитель
Салихов

И.А.

Копию постановления получила

защитник ОАО «ЗПП»:
Акчурина

И.Г.

Расчет штрафа:

1) 15 % суммы выручки от реализации электрической энергии и оказания услуг по её передаче составляют 137977 руб.

2) 2 % совокупной суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) составляют 7933083 рублей.

3) максимальный штраф составляет 137977 рубля.

4) базовый штраф составляет 27595 рублей:

$137977 * 3 * 1 * 1/15$, где

3 – коэффициент тяжести (нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования);

1 – коэффициент срока, в течение которого продолжалось нарушение (с **13.05.2007** – даты вступления в силу ст. 14.31 КоАП РФ, по **30.03.2008** – даты прекращения длящегося правонарушения).

5) Обстоятельства, уменьшающие штраф:

на 100 % базового штрафа – правонарушитель признал, что нарушил запреты, установленные в статье 10 Федерального закона «О защите конкуренции», прекратил правонарушение и оказал помощь в проведении антимонопольным органом расследования правонарушения.

6) Обстоятельства, увеличивающие штраф:

отсутствуют

7) Расчетный размер штрафа составляет 0 рублей:

$27595 - 27595 = 0$

Полученная в результате расчёта величина штрафа меньше чем 1 % суммы выручки от реализации электрической энергии и оказания услуг по её передаче ($919850 * 0,01$ руб.), поэтому применяется минимальный размер штрафа, округлённый до 10000 руб.