

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 25/а

об административном правонарушении

25.12.2015г.

г. Горно-Алтайск, ул.

Улагашева, 13

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол от 17.12.2015г. и материалы дела об административном правонарушении №25/а от 07.12.2015г., возбужденного в отношении должностного лица, первого заместителя директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...>,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (Республика Алтай, г.Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13), в отсутствии <...>.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

17.12.2015г. главным специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы УФАС по РА <...> был составлен протокол №25/а об административном правонарушении в присутствии <...>. Копия протокола №25/а об административном правонарушении была вручена нарочно <...> в котором указаны время и место рассмотрения данного дела.

В связи с чем <...> надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении №25/а от 07.12.2015г. Кроме того, в адрес УФАС по РА поступило ходатайство (вх.№3700 от 24.12.2015г.) от первого заместителя директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...> о рассмотрении дела об административном правонарушении №25/а от 07.12.2015г. в её отсутствие.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства №40-А/15 от 27.10.2015г. Комиссией УФАС по РА выявлено в действиях АО «Алтайэнергосбыт» в лице филиала «Горно-Алтайский» нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с необоснованным начислением с 01.11.2013г. платы за потребленную Мелищенко И.В. (с.Майма, ул. Зональная, 22 кв. 2) электроэнергию по прибору учета, не введенному в эксплуатацию в установленном законом порядке, что противоречит пункту 137 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012г. №442.

ОАО «Алтайэнергосбыт» (вместе с филиалами) внесено Алтайским краевым УФАС России в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35% (приказ УФАС России по Алтайскому краю от 18.12.2006г. № 152).

В соответствии с постановлением Комитета по тарифам Республики Алтай от 23.10.2006г. №11/1 «О гарантирующих поставщиках на территории Республики Алтай» ОАО «Алтайэнергосбыт» (филиал «Горно-Алтайский») включен в Реестр хозяйствующих субъектов в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, в пределах зоны деятельности административной границы Республики Алтай.

Следовательно, АО «Алтайэнергосбыт» в лице филиала «Горно-Алтайский» занимает доминирующее положение в данной сфере услуг и на него распространяются запреты, установленные частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

01.11.2013г. на основании акта допуска прибора учета в эксплуатацию в жилом доме Мелищенко И.В., расположенном по адресу: с. Майма, ул. Зональная, 22 кв. 2, сетевой компанией был установлен прибор учета электроэнергии типа «Рим» – 189.02 номер <...> и акт передан гарантирующему поставщику для коммерческого расчета, т.е. признан в качестве расчетного. Указанный акт допуска был составлен сотрудником сетевой компании в отсутствие представителей гарантирующего поставщика и потребителя.

Комиссией УФАС по РА установлено, что контрольная пломба или знаки визуального контроля на введенном в эксплуатацию приборе учета типа «Рим» – 189.02 номер <...> ни сетевой организацией, ни гарантирующим поставщиком не установлены. В акте допуска прибора учета в эксплуатацию от 01.11.2013г., отсутствуют сведения об установке контрольных пломб или знаков визуального контроля, что противоречит пунктам 137, 154 Основных положений.

Оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (статья 544 ГК РФ).

Пунктом 136 Основных положений установлено, что определение объема потребления (производства) электрической энергии (мощности) на розничных рынках, оказанных услуг по передаче электрической энергии, а также фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства осуществляется на основании данных, полученных с использованием указанных в настоящем разделе приборов учета электрической энергии, в том числе включенных в состав измерительных комплексов, систем учета; при отсутствии приборов учета и в определенных в настоящем разделе случаях - путем применения расчетных способов, предусмотренных настоящим документом и приложением № 3.

Согласно пункту 137 Основных положений **приборы учета**, показания которых в соответствии с настоящим документом **используются при определении объемов** потребления (производства) электрической энергии (мощности) на розничных

рынках, оказанных услуг по передаче электрической энергии, фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, за которые осуществляются расчеты на розничном рынке, должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, а также установленным в настоящем разделе требованиям, в том числе по их классу точности, быть допущенными в эксплуатацию в установленном настоящим разделом порядке, **иметь неповрежденные контрольные пломбы** и (или) знаки визуального контроля.

В связи с чем, начисление с 01.11.2013г. платы за потребленную электроэнергию гарантирующим поставщиком (филиал «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт») на основании показаний прибора учета типа «Рим» (не введенного в эксплуатацию в установленном порядке) является неправомерным и противоречит пункту 137 Основных положений, поскольку указанный прибор учета на момент признания его в качестве расчетного не был опломбирован.

Гарантирующему поставщику не могло быть не известно о факте отсутствия на приборе учета пломбы поскольку в акте допуска прибора учета в эксплуатацию не содержится сведений о пломбе.

В связи с чем в силу пункта 154 Основных положений у гарантирующего поставщика имелась возможность инициировать повторное проведение процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию в связи с нарушением порядка его проведения в части неосуществления опломбировки сетевой организацией прибора учета.

Однако указанные действия гарантирующим поставщиком предприняты не были, в целях устранения явных нарушений допущенных сетевой организацией при осуществлении процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию.

В данном случае гарантирующий поставщик имел реальную возможность недопущения (устранения) нарушений требований законодательства, регламентирующего вопросы электроснабжения и организации учета электрической энергии на розничных рынках, но не принял к тому надлежащих мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований норм действующего законодательства, что свидетельствует о злоупотреблении доминирующим положением.

Решением Комиссии УФАС по РА от 23.11.2015г. № 40-А/15 АО «Алтайэнергосбыт» в лице филиала «Горно-Алтайский» признан нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с необоснованным начислением с 01.11.2013г. платы Мелищенко И.В. за потребленную электроэнергию по прибору учета, не введенному в эксплуатацию в установленном законом порядке, что противоречит пункту 137 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012г. №442.

Пунктом 4 решения Комиссии УФАС по РА № 40-А/15 от 23.11.2015г. было принято решение о возбуждении административного производства, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении лица, виновного в нарушении антимонопольного

законодательства.

Вышеуказанное действие филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» образует состав административного правонарушения, предусмотренного 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 14.31.1 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.

В соответствии со статьей 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.

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, 14.25, 14.55, 14.56, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, 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, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

Филиалом «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» представлены пояснения и копии документов (вх.№ 3445 от 04.12.2015г.), согласно которым ответственность за совершенное правонарушение несет первый заместитель директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...>, в полномочия которой входит обеспечение правильности формирования величины полезного отпуска по филиалу

и участкам (п. 3.1 Должностной инструкции). Формирование величины полезного отпуска осуществляется на основании показаний приборов учета, принятых в качестве расчетных.

Приказом ОАО «Алтайэнергосбыт» от 16.10.2012г. №1362-к «О переводе работника на другую работу» Пичунина Л.К. назначена первым заместителем директора филиала «Горно-Алтайский».

С учетом изложенного, первый заместитель директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...> является должностным лицом, чьи действия образуют состав нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Вина должностного лица, первого заместителя директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...> состоит в необоснованном начислении с 01.11.2013г. платы Мелищенко И.В. за потребленную электроэнергию по прибору учета, не введенному в эксплуатацию в установленном законом порядке, что противоречит пункту 137 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012г. №442, и непринятии должных мер по обеспечению правильности формирования величины полезного отпуска по филиалу и участкам.

По результатам проведенного административного расследования 17.12.2015г. составлен протокол об административном правонарушении № 25/а в отношении первого заместителя директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...>.

При составлении протокола №25/а об административном правонарушении <...> указала, что пояснения по делу ранее были даны на заседании Комиссий УФАС по РА. 09.11.2015г. АО «Алтайэнергосбыт» в лице филиала «Горно-Алтайский» представлено письменное пояснение по факту выявленных признаков нарушения антимонопольного законодательства (вх. № 3041) согласно которым отсутствие в акте допуска прибора учета номера пломбы не свидетельствует о том, что он не является расчетным. Данный довод был признан Комиссией УФАС по РА несостоятельным поскольку, в рассматриваемом случае в акте допуска прибора учета в эксплуатацию от 01.11.2013г. отсутствуют сведения об установке контрольных пломб или знаков визуального контроля в следствии не осуществления опломбировки прибора учета при его вводе в эксплуатацию, что в силу Основных положений не допускается признания данного прибора учета в качестве расчетного.

Факт совершения первым заместителем директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...> административного правонарушения подтверждается протоколом №25/а от 17.12.2015г. и другими материалами дела.

Срок давности привлечения первого заместителя директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ являются 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). Во исполнение предписания №40-А/15 от 23.11.2015г. филиалом «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» произведен перерасчет потребленной электроэнергии за ноябрь 2015г. по прибору учета типа «Рим» - 189.02 номер <...> по адресу: с.Майма, ул. Зональная, 22, кв. 2 за период с 01.11.2013г. до момента ввода вышеуказанного прибора учета электроэнергии в эксплуатацию.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ не выявлено.

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

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Необоснованное начисление с 01.11.2013г. платы Мелишенко И.В. за потребленную электроэнергию по прибору учета, не введенному в эксплуатацию в установленном законом порядке, что противоречит пункту 137 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012г. №442, свидетельствует о пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей и ущемляет интересы потребителя, в связи с чем применение малозначительности невозможно.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.1, 2.4, ч.2 ст.14.31, 23.48, 29.7, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать виновным первого заместителя директора филиала «Горно-Алтайский» АО «Алтайэнергосбыт» <...> в совершении административного правонарушения,

ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно 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, выразившихся в необоснованном начислении с 01.11.2013г. платы Мелишенко И.В. за потребленную электроэнергию по прибору учета, не введенному в эксплуатацию в установленном законом порядке, что противоречит пункту 137 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012г. №442, и непринятии должных мер по обеспечению правильности формирования величины полезного отпуска по филиалу и участкам, и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере _____ пятнадцати тысяч рублей _____ рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 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.

Согласно Федерального закона от 01.12.2014 № 384-ФЗ «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов», приказа ФАС России от 24.04.2015 № 304/15 «О наделении и порядке осуществления территориальными органами ФАС России полномочий главного администратора доходов субъектов Российской Федерации, бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов и местных бюджетов» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: Отделение - НБ Республики Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40101810500000010000, код платежа 16111602010016000140, БИК 048405001, л/с 04771212170. Вид 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».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (38822) 4-71-39.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 КоАП РФ при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется

должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в районный суд по месту рассмотрения административного дела (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.