

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-11-2017

о назначении административного наказания

05 мая 2017 года

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Камнева Наталья Петровна, рассмотрев протокол № 02-13-11-2017 от 21 февраля 2017 г. и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – Акционерного общества «Оборонэнерго» в лице филиала «Сибирский» (далее – АО «Оборонэнерго») (ИНН 7704726225, КПП 770401001, дата регистрации: 30.04.2009 г., адрес (место нахождения): 119160, г. Москва, ул. Знаменка, д. 19, адрес филиала «Сибирский»: 630099, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 12),

в присутствии представителя АО «Оборонэнерго» - <...>, действующего на основании доверенности № 3 от 29.12.2016 г.

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 24 октября 2016 г. по результатам рассмотрения дела № 02-01-07-10-16 от 25.07.2016 г. АО «Оборонэнерго» в лице филиала «Сибирский» признано:

1. занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах электрических сетей Общества на территории Новосибирской области с долей 100 % на основании ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем ненадлежащего исполнения своих обязательств при установлении факта бездоговорного потребления электрической энергии в части отказа от исключения из Договора купли-продажи электрической энергии (в целях компенсации потерь) № 9041 от 27.10.2014г., заключенного с ОАО «Новосибирскэнергосбыт», точек поставки в отношении такого потребителя как АО «Оборонэнергосбыт», при отсутствии договорных отношений между АО «Оборонэнергосбыт» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» в отношении этих точек поставки.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Между ОАО «Новосибирскэнергосбыт» (продавец) и АО «Оборонэнерго» (покупатель) заключен договор купли-продажи электрической энергии (в целях компенсации потерь) № 9041 от 27.10.2014г. (далее – Договор № 9041).

Согласно пункту 1.1 Договора № 9041 продавец на условиях, определенных действующим законодательством и настоящим договором, поставляет, а покупатель приобретает электрическую энергию для целей обеспечения

компенсации фактических потерь электрической энергии, возникающих в объектах электросетевого хозяйства, в объемах, определяемых как разница между объемом электрической энергии, поставленной в электрическую сеть в точках приема и объемами электрической энергии, потребленной в точках поставки (переданной в смежные сетевые организации).

Точки поставки – это место в электрической сети, находящейся на границе балансовой принадлежности энергопринимающих устройств и/или объектов электросетевого хозяйства, являющееся местом исполнения обязательств продавца по поставке электрической энергии потребителям и/или местом передачи электрической энергии в смежные сетевые организации. Перечень точек поставки приведен в приложении №3.

ОАО «Новосибирскэнергосбыт» направило в адрес АО «Оборонэнерго» следующие письма о заключении дополнительных соглашений о внесении изменений в Приложение № 3 к Договору № 9041 в связи с оформлением/расторжением договорных отношений с потребителями, подключенными к электрическим сетям АО «Оборонэнерго»:

- письмо от 21.08.2015 г. № ДО-6719 с приложением дополнительного соглашения от 07.08.2015 г. к Договору № 9041;
- письмо от 28.09.2015 г. № ДО-7737 с приложением дополнительного соглашения от 15.09.2015 г. к Договору № 9041;
- письмо от 23.11.2015 г. № ДО-9506 с приложением дополнительного соглашения от 09.11.2015 г. к Договору № 9041;
- письмо от 16.12.2015 г. № ДО-10347 с приложением дополнительного соглашения от 11.12.2015 г. к Договору № 9041;
- письмо от 21.01.2016 г. № ДО-355 с приложением дополнительного соглашения от 12.01.2016 г. к Договору № 9041.

АО «Оборонэнерго» не подписало указанные дополнительные соглашения в редакции ОАО «Новосибирскэнергосбыт».

Письмом от 05.04.2016 г. № ДО-2387 ОАО «Новосибирскэнергосбыт» сообщило АО «Оборонэнерго» о необходимости подписания вышеуказанных дополнительных соглашений к Договору № 9041 в целях исключения из Договора № 9041 точек поставки, в отношении которых у ОАО «Новосибирскэнергосбыт» отсутствуют оформленные договоры электроснабжения.

В письме от 25.04.2016 г. № СИБ/050/924 АО «Оборонэнерго» сообщило ОАО «Новосибирскэнергосбыт» о том, что дополнительные соглашения не приняты АО «Оборонэнерго» на основании следующего:

- котлодержатель в лице АО «РЭС» «заказал» АО «Оборонэнерго» оказание

услуги по передаче электрической энергии до точек поставки, предложенных к исключению письмом от 05.04.2016 г. № ДО-2387 и урегулированных договором оказания услуг № У-60-РП от 11.09.2013г.;

- указанные точки поставки закреплены действующим Договором № 9041 и не могут быть исключены по следующим причинам: достоверно известно об урегулировании договорных отношений со стороны ОАО «Новосибирскэнергосбыт» по объектам АО «ГУ ЖКХ» с 01.11.2015г.; АО «ГУ ЖКХ» обратилось в адрес ОАО «Новосибирскэнергосбыт» с заявкой на заключение публичного договора электроснабжения; при наличии обращения потребителя с заявкой на заключение публичного договора электроснабжения в адрес гарантирующего поставщика отсутствует факт бездоговорного потребления как таковой; по объектам, мощность которых менее 5 кВт и не оснащенных приборами учета необходимо проводить начисления по величине максимальной мощности и/или справки, предоставленной Потребителем.

Письмами от 19.05.2016 г. № СИБ/50/1106, от 06.04.2016 г. № СИБ/50/746, от 21.04.2016 г. № СИБ/50/913, от 22.04.2016 г. № СИБ/50/923 АО «Оборонэнерго» вернуло в адрес ОАО «Новосибирскэнергосбыт» дополнительные соглашения с протоколами разногласий и/или протоколами урегулирования разногласий.

На запрос Новосибирского УФАС России от 26.05.2016 г. № 02-5035 АО «Оборонэнерго» письмом от 15.06.2016 г. № СИБ/062 представило, в том числе, перечень точек поставки, с исключением которых АО «Оборонэнерго» не согласно, и которые не включены в Приложение №3 к Договору № 9041 в редакции Покупателя по протоколу разногласий.

Как подтверждается материалами дела, потребителем электрической энергии, указанным в Приложении №3 к Договору № 9041, по спорным точкам поставки является АО «Оборонэнергосбыт» (в соответствии с п. 1.1 Договора № 9041 под потребителями в рамках настоящего договора понимаются юридические и

физические лица, перед которыми Продавец (ОАО «Новосибирскэнергосбыт») имеет обязательства по поставке электрической энергии в соответствии с действующими договорными отношениями, энергопринимающие устройства и/или объекты электросетевого хозяйства которых технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства Покупателя (АО «Оборонэнерго»)).

АО «Оборонэнергосбыт» заключен с ОАО «Новосибирскэнергосбыт» договор от 01.01.2010г. № К-2 купли-продажи электрической энергии (далее – Договор № К-2).

На запрос Новосибирского УФАС России от 27.06.2016 г. № 02-6184 АО «Оборонэнергосбыт» письмом от 05.07.2016 г. № ИС-54/459 представило

следующие сведения об исключении спорных точек поставки (Приложение 1 к письму от 05.07.2016 № ИС-54/459 таблица «Пояснения по точкам поставки, которые АО «Оборонэнерго» не исключило из договора с ОАО «Новосибирскэнергосбыт»):

- по дополнительному соглашению от 12.01.2016 г. из 9 спорных точек поставки 8 точек исключены из Договора № К-2, одна точка поставки КПП-2, включена с 01.02.2016 г. в договор под другим наименованием – хоз. проходная № 64-25.

- по дополнительному соглашению от 11.12.2015 г. из 97 спорных точек поставки 96 точек исключены из Договора № К-2, одна точка поставки - включена в договор только с 01.06.2016 г.

- по дополнительному соглашению от 09.11.2015 г. из 30 спорных точек поставки 27 точек исключены из Договора № К-2, одна точка поставки (штаб 63) - включена в договор только с 01.05.2016 г., две точки поставки (караульное помещение и ГСМ инв. 105) включены в договор с 01.10.2015 г.

- по дополнительному соглашению от 15.09.2015 г. из 14 спорных точек поставки 13 точек исключены из Договора № К-2, в отношении одной точки поставки (аккумуляторная № 221) указано, что она отсутствует в государственном контракте, заключенном между АО «Оборонэнергосбыт» и Министерством обороны.

- по дополнительному соглашению от 07.08.2015 г. из 88 спорных точек поставки 82 точки исключены из Договора № К-2, в отношении одной точки поставки (ПТО инв. 90) указано, что она отсутствует в государственном контракте, заключенном между АО «Оборонэнергосбыт» и Министерством обороны РФ; в отношении другой точки поставки (Скважина, КПП) указано, что КПП включена в договор с 01.11.2015 г., а скважина – не является потребителем АО «Оборонэнергосбыт»; в отношении остальных 4 точек поставки (административное здание) указано, что действующий договор купли-продажи электроэнергии с ОАО «НЭС».

Таким образом, представленные сведения подтверждают, что в отношении большинства из спорных точек поставки, потребителем которых в Договоре № 9041 указано АО «Оборонэнергосбыт», у АО «Оборонэнергосбыт» отсутствуют договорные отношения с ОАО «Новосибирскэнергосбыт».

В письме от 05.07.2016 г. № ИС-54/459 АО «Оборонэнергосбыт» сообщило, что не является поставщиком в отношении точек поставки, исключенных из Договора № К-2 от 01.01.2010 г., информация о наличии, а также объяснение причин потребления электрической энергии, в том числе бездоговорного, по данным точкам у АО «Оборонэнергосбыт» отсутствует.

ОАО «Новосибирскэнергосбыт» письмом вх. № 8933 от 03.10.2016 г. также представило в Новосибирское УФАС России документы (письма,

дополнительные соглашения), подтверждающие отсутствие договорных отношений между ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и АО «Оборонэнергосбыт» в отношении спорных точек поставки.

Пунктом 2 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442 (далее – Основные положения) определено, что бездоговорное потребление электрической энергии – это самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора в течение 2 месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей.

В силу пункта 31 Основных положений, если потребитель расторг договор с гарантирующим поставщиком в отношении энергопринимающих устройств, потребление электрической энергии которыми продолжается после даты и времени его расторжения, и при этом еще не наступили дата и время начала поставки электрической энергии в отношении таких энергопринимающих устройств по договорам, заключенным на розничном рынке, или по договорам, заключенным на оптовом рынке, то такое потребление электрической энергии рассматривается как бездоговорное потребление и влечет последствия бездоговорного потребления, указанные в Основных положениях.

Согласно пункту 121 Основных положений в связи с выявлением факта бездоговорного потребления электрической энергии сетевая организация (лицо, не оказывающее услуги по передаче электрической энергии), к объектам электросетевого хозяйства которой технологически присоединены энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, обязана обеспечить введение полного ограничения режима потребления такого лица в установленном настоящим пунктом порядке.

При выявлении факта бездоговорного потребления сетевая организация (лицо, не оказывающее услуги по передаче электрической энергии), к объектам электросетевого хозяйства которой технологически присоединены энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, составляет в присутствии такого лица или его представителя в соответствии с разделом X Основных положений акт о неучтенном потреблении электрической энергии, в котором указывает определяемые в соответствии с настоящим пунктом дату и время введения полного ограничения режима потребления в отношении такого лица, а также характеристики энергопринимающих устройств, в отношении которых вводится полное

ограничение режима потребления.

Пунктом 192 Основных положений установлено, что по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии и не позднее 3 рабочих дней с даты его составления передается в адрес:

гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего потребителя, осуществившего безучетное потребление;

лица, осуществившего бездоговорное потребление.

Согласно пункту 194 Основных положений расчет объема безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии (мощности) осуществляется сетевой организацией в соответствии с пунктами 195 или 196 Основных положений соответственно в течение 2 рабочих дней со дня составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии на основании материалов проверки (акта о неучтенном потреблении электрической энергии, акта предыдущей проверки приборов учета), а также на основании документов, представленных потребителем, осуществляющим безучетное потребление (обслуживающим его гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией)), или лицом, осуществляющим бездоговорное потребление электрической энергии. Расчет объема безучетного потребления электрической энергии (мощности) направляется сетевой организацией гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающему потребителя, осуществляющего безучетное потребление, вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии в срок, установленный пунктом 192 Основных положений.

Пунктом 196 Основных положений установлено, что сетевая организация оформляет счет для оплаты стоимости электрической энергии в объеме бездоговорного потребления, который должен содержать расчет стоимости бездоговорного потребления, и направляет его лицу, осуществившему бездоговорное потребление, способом, позволяющим подтвердить факт получения, вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии в срок, установленный пунктом 192 настоящего документа.

Таким образом, Основными положениями регламентированы действия сетевой организации при установлении факта бездоговорного потребления электрической энергии, в том числе действия по взысканию стоимости электрической энергии в объеме бездоговорного потребления.

В силу части 5 статьи 41 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» величина фактических потерь электрической энергии оплачивается сетевыми организациями - субъектами розничных рынков, в

сетях которых указанные потери возникли, в порядке, установленном основными положениями функционирования розничных рынков.

Сетевые организации обязаны заключить в соответствии с основными положениями функционирования розничных рынков договоры купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь. При этом заключение таких договоров с энергосбытовыми (энергоснабжающими) организациями не допускается.

Таким образом, заключение Договора № 9041 является обязательным для сетевой организации. То есть заключение данного договора необходимо для сетевой организации именно вследствие осуществления ей деятельности по передаче электрической энергии.

Согласно пункту 1.2 Договора от 11.09.2013 № У-60-РП на оказание услуг по передаче электрической энергии, заключенному между АО «РЭС» и АО «Оборонэнерго», АО «Оборонэнерго» оказываются услуги по передаче электрической энергии в отношении Потребителей (в том числе покупателей ОАО «Новосибирскэнергосбыт»), имеющих на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающие устройства, технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети АО «Оборонэнерго», в том числе через электрические сети лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии (опосредованное присоединение).

Согласно пункту 2.1.3 Договора № 9041 АО «Оборонэнерго» обязуется обеспечивать надлежащий учет электрической энергии в соответствии с требованиями нормативных правовых документов.

Раздел X Основных положений (пункты 136-197) определяет Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках.

Таким образом, АО «Оборонэнерго» оказывает услуги по передаче электрической энергии в отношении электроэнергии, поставляемой ОАО «Новосибирскэнергосбыт» своим потребителям, в соответствии с договором №У-60-РП и в рамках этой деятельности приобретает электрическую энергию у ОАО «Новосибирскэнергосбыт» по Договору № 9041.

В то же время как сетевая организация АО «Оборонэнерго» при установлении факта бездоговорного потребления электрической энергии обязано совершать действия, предписанные Основными положениями, в том числе действия по взысканию стоимости электрической энергии в объеме бездоговорного потребления.

При исключении ряда точек поставки из Договора № К-2, заключенного между АО «Оборонэнергосбыт» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт», потребление электроэнергии в этих точках является бездоговорным.

Отказ АО «Оборонэнерго» от внесения изменений в Договор № 9041 в части

исключения точек поставки в отношении такого потребителя как АО «Оборонэнергосбыт», при отсутствии договорных отношений между АО «Оборонэнергосбыт» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» в отношении этих точек поставки, свидетельствует о том, что АО «Оборонэнерго» при установлении факта бездоговорного потребления электрической энергии не выполнило обязательные действия, предписанные Основными положениями.

Бездействие АО «Оборонэнерго» как сетевой организации привело к ущемлению интересов ОАО «Новосибирскэнергосбыт», так как в рамках Договора № 9041 объем потерь электрической энергии, возникающих в принадлежащих АО «Оборонэнерго» объектах электросетевого хозяйства, рассчитывается исходя из объема электрической энергии, потребленной в точках поставки потребителей, присоединенных к этой сети, а также переданной в смежные сетевые организации. Завышенное значение объема потребленной (переданной) электроэнергии на величину бездоговорного потребления привело к занижению показателя объема потерь, подлежащего оплате по Договору № 9041.

В соответствии частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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.

АО «Оборонэнерго», является сетевой организацией, оказывает услуги по передаче электрической энергии и выполняет мероприятия по технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей к электрическим сетям.

Услуги по передаче электрической энергии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Приказом ФСТ России от 21.02.2012 № 104-э АО «Оборонэнерго», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии на территории Российской Федерации, включено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии», под регистрационным номером 77.1.78.

В соответствии с Аналитическим отчетом ОТиФР Новосибирского УФАС России сделан вывод о том, что АО «Оборонэнерго» на основании ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» занимало доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах электрических сетей Общества на территории Новосибирской области в 2015 г., 1 полугодии 2016 г. с долей 100

%.

Действия АО «Оборонэнерго» по ненадлежащему исполнению своих обязательств при установлении факта бездоговорного потребления электрической энергии, в том числе отказ от исключения из Договора купли-продажи электрической энергии (в целях компенсации потерь) № 9041 от 27.10.2014г., заключенного с ОАО «Новосибирскэнергосбыт», точек поставки в отношении такого потребителя как АО «Оборонэнергосбыт», при отсутствии договорных отношений между АО «Оборонэнергосбыт» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» в отношении этих точек поставки, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», так как результатом этих действий является ущемление интересов ОАО «Новосибирскэнергосбыт».

Ответственность юридического лица за совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Таким образом, АО «Оборонэнерго» за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 06.04.2016 г., 21.04.2016 г., от 22.04.2016 г., 19.05.2016 г.

При составлении протокола об административном правонарушении АО «Оборонэнерго» представлены следующие объяснения по существу дела.

С привлечением к административной ответственности АО «Оборонэнерго» не согласно, полагает, что в действиях (бездействии) Общества отсутствует состав административного правонарушения, нарушений антимонопольного законодательства допущено не было.

Решение и Предписание Новосибирского УФАС России обжалуются в судебном порядке.

Письменные пояснения будут представлены ко дню рассмотрения дела об административном правонарушении. Ущемление интересов ОАО «Новосибирскэнергосбыт» допущено не было.

Письмом исх. № СИБ/062 от 06.03.2017 г. АО «Оборонэнерго» в лице филиала «Сибирский» представило пояснения по существу дела, суть которых

заключается в следующем.

Полагая Решение и Предписание Новосибирского УФАС России от 24.10.2016 г. по делу № № 02-01-07-10-16 необоснованными, нарушающими права и интересы, АО «Оборонэнерго» обратилось в Арбитражный суд Новосибирской области с требованием признать недействительными указанные Решение и Предписание (арбитражное дело № А45-3407/2017).

Соответственно, заявитель полагает, что в его действиях (бездействии) отсутствуют признаки состава административного правонарушения по ч. 2 ст. 14.31. КоАП РФ, в частности, не указано и не отражено, каким образом действия АО «Оборонэнерго» влекут недопущение, ограничение или устранение конкуренции, либо свидетельствуют о злоупотреблении доминирующим положением, так как не доказано какое-либо ущемление прав АО «ГУ ЖКХ» в нарушение действующего законодательства осуществляющего бездоговорное потребление электроэнергии.

При этом АО «Оборонэнерго» исходит из следующего (данные доводы также приводились при рассмотрении антимонопольного дела).

Как указывает антимонопольный орган, бездействие ОАО «Оборонэнерго» как сетевой организации приводит к ущемлению интересов ОАО «Новосибирскэнергосбыт», так как в рамках договора №9041 объем потерь электрической энергии, возникающих в принадлежащих ОАО «Оборонэнерго» объектах электросетевого хозяйства, рассчитывается исходя из объема электрической энергии, потребленной в точках поставки потребителей, присоединенных к этой сети, а также переданной в смежные сетевые организации. Завышенное значение объема потребленной переданной электроэнергии на величину бездоговорного потребления приводит к занижению показателя объема потерь, подлежащего оплате по Договору № 9041, в связи с чем действия ОАО «Оборонэнерго» по мнению заинтересованного лица, содержат признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», так как результатом этих действий является ущемление интересов Заявителя.

АО «Оборонэнерго» полагает, что его действия (бездействия) не содержат признаков указанного выше нарушения, исходя из следующего.

До сведения антимонопольного органа доводилось, что в соответствии с Приложением №4 к договору №9041 от 27.10.2014 г. между ОАО «Оборонэнерго» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» определено, что объем электрической энергии, приобретаемой Покупателем по настоящему договору, определяется как разница между объемом электрической энергии, поставленной в сеть покупателя в точках приема и объемом электрической энергии, потребленной в точках поставки (переданной в смежные сетевые организации). Объем электрической энергии, потребленной в точках поставки (переданной в смежные сетевые организации), определяется на основании данных о показаниях приборов

учета, а также расчетными способами в соответствии с условиями договоров между Продавцом и Потребителем и (или) положениями действующего законодательства.

При этом АО «Оборонэнерго» просило комиссию учесть, что даже исходя из определения понятия «Потребитель», указанного в п. 1.1. Договора, с учетом которого под потребителями понимаются юридические и физические лица, перед которыми Истец имеет обязательства по поставке электрической энергии в соответствии с действующими договорными отношениями, энергопринимающие устройства и/или объекты электросетевого хозяйства которых технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства Ответчика, таковым может являться не АО «Оборонэнергосбыт», а только Российская Федерация в лице Министерства обороны РФ, так как именно данное лицо является собственником энергопринимающих устройств и объектов электросетевого хозяйства, технологически присоединенных к сетям ОАО «Оборонэнерго», приобретающим электроэнергию для собственных нужд, в интересах которого АО «Оборонэнергосбыт» (не имеющее ни энергопринимающих устройств, ни объектов электросетевого хозяйства в спорных точках поставки) и приобретает электроэнергию у заявителя, являющегося гарантирующим поставщиком по Новосибирской области.

Доводы антимонопольного органа, изложенные в оспариваемом решении о том, что в качестве потребителя необходимо рассматривать АО «Оборонэнергосбыт» с возможностью применения к нему норм действующего законодательства о бездоговорном потреблении, без учета содержания четко регламентированного законодателем понятия «Потребитель» только по той причине, что иное определение данного понятия содержится в договоре, заключенном с АО «Новосибирскэнергосбыт», противоречит действующему законодательству и правоприменительной практике, не предусматривающим возможности альтернативной трактовки регламентированных законодателем понятий участниками гражданского оборота, могущей повлечь применение к таким участникам норм права, не применяемых к ним по смыслу, изначально вложенному в данное понятие законодателем.

Поскольку законодателем четко регламентировано, что под понятием «Потребитель» понимается потребитель электрической энергии, приобретающий электрическую энергию (мощность) для собственных бытовых и (или) производственных нужд, очевидно, что АО «Оборонэнергосбыт» потребителем по смыслу Основных положений быть не может, поскольку не имеет в собственности энергопринимающих устройств, с использованием которых он мог бы потреблять электрическую энергию для своих бытовых или производственных нужд, и соответственно не может осуществлять бездоговорное потребление электроэнергии.

Соответственно, необоснованно не были приняты во внимание доводы АО

«Оборонэнерго» о том, что отнесение объемов электроэнергии, потребленных объектами Министерства обороны РФ в спорных точках поставки, к объемам бездоговорного потребления не соответствует нормам действующего законодательства и сложившейся судебной практике, так, как в соответствии с пунктом 2 Основных положений № 442 бездоговорное потребление электрической энергии - самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора в течение 2 месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей.

Потребление электроэнергии в отсутствие заключенного в установленном Основными положениями № 442, договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) само по себе при условии надлежащего технологического присоединения энергопринимающих устройств не может свидетельствовать о факте бездоговорного потребления электрической энергии в значении пункта 167 Основных положений № 442. При этом при возникновении спора наличие между сторонами договорных отношений (при отсутствии договора-документа) устанавливается судом с учетом конкретных обстоятельств дела. Потребленная таким образом электрическая энергия оплачивается потребителем гарантирующему поставщику (энергосбытовой организации).

Подобным образом толкует аналогичные ситуации судебная практика, исходящая из того, что по смыслу пункта 2 статьи 539, пункта 3 статьи 438 ГК РФ отсутствие договорных отношений с организацией, чьи энергопринимающие устройства присоединены к сети энергоснабжающей организации, не освобождают потребителя от обязанности возместить стоимость отпущенной ему энергии (присоединение энергопринимающих устройств потребителя к энергоснабжающему оборудованию гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации) имеет место опосредованно через сети сетевой организации). Потребление в данном случае электроэнергии при установленных судами обстоятельствах надлежащего технологического присоединения потребителя в отсутствие заключенного в установленном порядке договора энергоснабжения само по себе не свидетельствует о факте бездоговорного потребления электрической энергии в значении пунктов 192-195 Основных положений № 442, поэтому акт о бездоговорном потреблении электрической энергии от 30.04.2013 № 0030 не может быть положен в основу судебного решения для взыскания спорной суммы задолженности (Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 15.09.2015 № Ф04-23330/2015 по делу № А02-2396/2014).

Аналогичная позиция излагается также в судебных актах по делам № А75-

8194/2014, № А03-11847/2015, № А60-42917/2014, № А09-9297/2014. При этом суды кассационной инстанции указывают на необходимость исследования вопросов об обстоятельствах прекращения договоров энергоснабжения, было ли отключено энергопринимающее устройство или фактические отношения по электроснабжению объектов между гарантирующим поставщиком и потребителем продолжаются.

В рассматриваемом случае ни одно из спорных энергопринимающих устройств отключено не было, по спорным точкам поставки идет энергопотребление, то есть имеют место быть фактические отношения по энергоснабжению.

При этом АО «Оборонэнергосбыт» не владеет и не владел энергопринимающими устройствами, располагающимися в спорных точках поставки, что, как указывалось выше, не позволяет в принципе применять к данному лицу положения о бездоговорном потреблении, применяемые исключительно к Потребителю в том смысле, который в данное понятие вкладывает законодатель.

АО «Оборонэнерго» полагало, что гарантирующим поставщиком необоснованно не производятся начисления объемов электрической энергии объектам МО РФ, не оборудованным приборами учета электрической энергии, потребляющим электрическую энергию, при этом объемы потребления (полезного отпуска по данным, не учитываемым гарантирующим поставщиком точкам поставки) подтверждаются представителями МО РФ в лице командиров соответствующих воинских частей (копии соответствующих ведомостей прилагаются к настоящим пояснениям и имеются у заявителя). Данные ведомости содержат информацию о ежемесячном энергопотреблении данных объектов, необоснованно рассматриваемом заявителем как бездоговорное потребление.

Также АО «Оборонэнерго» полагает, что антимонопольным органом необоснованно не были учтены доводы о том, что Министерством обороны Российской Федерации (Государственный заказчик) и АО «Оборонэнергосбыт» (Поставщик) заключен государственный контракт от 31.12.2013 № 320/2/2/19047 на поставку электрической энергии (мощности) потребителям Министерства обороны Российской Федерации (далее Контракт). Госконтракт заключен в специальном порядке, установленном законом, которым предусмотрено размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), а Распоряжение № 78-р, по характеру правового регулирования, является, специальным нормативным актом по отношению к Основным положениям.

Поставка электрической энергии по Контракту осуществляется с 01.07.2014 по 31.12.2016 включительно (п. 11.1 Контракта). Следовательно, факт бездоговорного потребления объектами Минобороны России в спорный период в отсутствие договорных отношений не может иметь места, с учетом приведенных выше доводов.

Разделом 7 Контракта предусмотрен порядок подтверждения поставки электрической энергии (мощности). Так, в соответствии с п. 7.4 Контракта фактический объем поставленной и подлежащей оплате электрической энергии за расчетный период определяется в отношении каждого военного городка в Акте первичного учета и приема-передачи электрической энергии как сумма объемов электрической энергии (мощности), потребленной всеми объектами потребления, указанными в Паспорте военного городка, о необходимости внесения изменений в который были даны указания, содержащиеся в прилагаемом письме от 02.06.2016 г.

Согласно п. 7.6 Контракта отделение поставщика на основании полученных показаний приборов учета определяет фактический объем поставленной электрической энергии и составляет Акт первичного учета и приема-передачи электрической энергии (мощности) отдельно для каждого Районного представителя государственного заказчика по субъектам Российской Федерации, в 3 экземплярах, подписывает их, скрепляет печатью и представляет на подписание Районному представителю государственного заказчика в течение 2 рабочих дней заказным письмом с уведомлением и (или) нарочно. Согласно п.2.4 Контракта районный представитель государственного заказчика - командиры воинских частей, руководители (начальники) организаций Вооруженных Сил Российской Федерации, старшие военных городков, военные комиссары или подчиненные им командиры (начальники) отдельных структурных подразделений, либо лица, исполняющие их обязанности, в интересах которых поставляется электрическая энергия (мощность), надлежащим образом уполномоченные планировать мероприятия по учету и контролю за качеством и количеством поставляемой электрической энергии (мощности), проверять, подписывать, и скреплять печатью Акты первичного учета и приема-передачи электрической энергии (мощности) в порядке, установленном Контрактом, на основании доверенности, выданной Государственным заказчиком. Районный представитель государственного заказчика в течение 3 рабочих дней с момента поступления Актов первичного учета и приема-передачи электрической энергии (мощности) проверяет их, подписывает и скрепляет печатью все экземпляры (либо дает, в этот же срок, письменный мотивированный отказ), после чего предоставляет 2 экземпляра Актов первичного учета и приема-передачи электрической энергии (мощности) в Отделение поставщика и 1 экземпляр оставляет себе (п.7.8 Контракта). В соответствии с п.7.9 Контракта Региональный представитель поставщика в течение 1 рабочего дня с момента поступления Актов первичного учета и приема-передачи электрической энергии (мощности) от Отделения поставщика формирует Сводный акт поставки электрической энергии (мощности) в 4 экземплярах исходя из подведомственной ему территории, подписывает его, скрепляет печатью и предоставляет все экземпляры вместе с Актами первичного учета и приема-передачи электрической энергии (мощности) Окружному представителю государственного заказчика на проверку и подписание. Один оригинал Акта первичного учета и приема-передачи электрической энергии (мощности) Региональный представитель

поставщика оставляет себе. Пунктом 2.3 Контракта предусмотрено, что окружной представитель Государственного заказчика - Управление эксплуатационного содержания и обеспечения коммунальными услугами воинских частей и организаций военного округа или его структурные подразделения, надлежащим образом уполномоченное проверять, скреплять печатью Сводные акты поставки электрической энергии (мощности), на основании доверенности, выданной Государственным заказчиком. Окружной представитель государственного заказчика в течение 5 рабочих дней с момента поступления Сводного акта поставки электрической энергии (мощности) в 4 экземплярах проверяет его, подписывает, скрепляет печатью (либо дает в этот же срок, письменный мотивированный отказ) и направляет 4 экземпляра Региональному представителю поставщика (п.7.10 Контракта). Согласно п.7.13 Контракта Поставщик в течение 1 рабочего дня с момента поступления Сводного акта поставки электрической энергии (мощности) проверяет его, подписывает, скрепляет печатью и формирует комплект документов, который предоставляется Представителю государственного заказчика (условия Госконтракта приводятся по тексту решения Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-30254/2016, вступившему в законную силу и имеющемуся в открытом доступе, так как заявитель стороной госконтракта не является и не обладает экземпляром данного госконтракта).

Именно для предоставления возможности фактического исполнения Госконтракта АО «Оборонэнергосбыт» и приобретает электрическую энергию у ОАО «Новосибирскэнергосбыт», действуя в данных отношениях не как потребитель электроэнергии, потребляющий электроэнергию для своих бытовых или производственных нужд, а как покупатель электроэнергии, приобретающий ее для последующей реализации потребителю во исполнение заключённого госконтракта.

Также Комиссией необоснованно не были приняты во внимание доводы о том, что в соответствии с Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утв. Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. № 442 (далее - Правила), сетевая организация принимает меры по прекращению потребления электрической энергии в отсутствие договора, и по обеспечению оплаты объемов электрической энергии, потребляемой без заключенного договора лицом, потребляющим электрическую энергию, путем введения полного ограничения режима потребления электрической энергии.

Спорные объекты относятся к объектам МО РФ, в связи с чем, ограничение режима потребления вводить в отношении них не предоставляется возможным, так как данный факт будет влиять на обороноспособность Российской Федерации. В частности, запрет на ограничение режима потребления электрической энергии также предусмотрен Указом Президента РФ № 1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства»,

пунктом 1 которого закреплено, что ограничение или прекращение отпуска топливно-энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа и воды), оказания услуг связи и коммунальных услуг воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, считается действиями, нарушающими безопасность государства. Кроме того, с учетом положений Закона от 28.03.1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» и статьи 11 Федерального закона от 31.05.1996 г. № 61-ФЗ «Об обороне» ОАО «Оборонэнерго» полагает, что спорные объекты Минобороны России относятся к объектам, которые выполняют функции по обеспечению обороны страны путем продовольственного, инженерного и иного обеспечения военнослужащих, а следовательно, указанные объекты относятся к объектам, в которых предусмотрена военная служба.

Таким образом, действующим законодательством наложен запрет на полное прекращение поставок электроэнергии таким потребителям, в связи с чем, у ОАО «Оборонэнерго» отсутствуют законные основания для введения полного ограничения потребления электрической энергии в отношении объектов Минобороны России, что при отсутствии сведений как у гарантирующего поставщика, так и у сетевой организации, о том, что потребителем спорные объекты не используются по назначению, при условии подтверждения факта потребления электроэнергии именно представителями МО РФ, а также проведения представителем госзаказчика работы по включению всех объектов Минобороны в паспорта военных городков для учета их потребления в составе общих объемов полезного отпуска с учетом действующего госконтракта на энергоснабжение объектов Министерства обороны РФ делает невозможным включение объемов энергопотребления данных объектов в объем потерь сетевой организации, и в свою очередь является основанием для квалификации данных объемов потребления как объемов, фактически потребленных потребителем, что влечет невозможность исключения потребления по указанным заявителем точкам поставки из объемов полезного отпуска.

В связи с изложенными обстоятельствами, доводы Комиссии, приведенные в решении в обоснование отказа в привлечении к участию в антимонопольном деле Министерства обороны РФ и АО «Оборонэнергосбыт», являющихся сторонами Госконтракта и обладающих достоверной информацией относительно его условий и урегулирования (либо отсутствия урегулирования) отношений, касающихся спорных точек поставки, нельзя признать обоснованными.

Антимонопольным органом необоснованно не была принята во внимание полученная от АО «Оборонэнерго» информация о том, что в период рассмотрения антимонопольного дела в Арбитражном суде Новосибирской области рассматривались следующие дела о взыскании с АО «Оборонэнерго» задолженности по договору № 9041 от 27.10.2014 г.: №№ А45-

7073/2016 (решение суда от 22.07.2016 не вступило в законную силу, обжаловано АО «Оборонэнерго»), А45-13003/2016, А45-15776/2016 А45-16955/2016 (данные дела находятся, на рассмотрении суда первой инстанции), в рамках которых давалась оценка обоснованности действий ответчика по исключению объемов потребленной электроэнергии по спорным точкам поставки из объемов потерь электрической энергии, подлежащей компенсации по договору №9041.

При этом целями Федерального закона «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1). Данный Закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти, субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели (часть 1 статьи 3).

Под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью (пункт 10 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В целях исполнения возложенных на него функций, в том числе по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, предупреждением монополистической деятельности, антимонопольный орган наделен полномочиями, к числу которых согласно статье 23 Закона о защите конкуренции отнесены полномочия по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, проведению проверок соблюдения антимонопольного законодательства коммерческими и некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, а также государственными внебюджетными фондами, физическими лицами, получению от них необходимых документов и информации, объяснений в письменной или устной форме.

Вместе с тем реализация предоставленных антимонопольному органу

полномочий ограничена необходимостью соблюдения установленных Законом о защите конкуренции требований, служащих гарантией прав и законных интересов проверяемого лица.

Спорные правоотношения, по мнению ОАО «Новосибирскэнерго», возникли вследствие якобы бездействия сетевой организации по выявлению фактов бездоговорного потребления, что ущемило интересы лица, осуществляющего функции гарантирующего поставщика на территории Новосибирской области, в чем антимонопольный орган усмотрел признаки нарушения положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В силу части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещены 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.

АО «Оборонэнерго» просило комиссию учесть, что само по себе нарушение порядка исполнения договора № 9041 (если такой факт будет установлен вступившим в законную силу решением суда) без учета целей Закона о защите конкуренции, без установления обстоятельств, свидетельствующих о нарушении сетевой организацией норм антимонопольного законодательства, которое обусловлено именно злоупотреблением им своим доминирующим положением, имеет антиконкурентную направленность, привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц и, соответственно, требует принятия мер антимонопольного регулирования, не является нарушением антимонопольного законодательства (аналогичная позиция изложена в определении Верховного суда РФ от 04.07.2016 г. № 301-КГ16-1511).

Взаимоотношения потребителей электрической энергии с гарантирующими поставщиками, сетевыми организациями регулируются Федеральным законом «Об электроэнергетике» и иными регулирующими отношения в сфере электроэнергетики федеральными законами, а также указами Президента Российской Федерации, Постановлениями Правительства Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, принимаемыми в соответствии с указанными федеральными законами.

При этом судебной практикой констатируется, что антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков (п. 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства»).

При этом суды констатируют, что в данном случае субъекты не лишены права передать свой спор на рассмотрение арбитражного суда.

В рассматриваемом случае ОАО «Новосибирскэнерго» уже избрал судебный способ защиты нарушаемых, по его мнению, ответчиком экономических интересов ОАО «Новосибирскэнерго» в рамках указанных выше арбитражных дел.

Антимонопольным органом в оспариваемом в судебном порядке решении не установлено обстоятельств, свидетельствующих о нарушении сетевой организацией норм антимонопольного законодательства, которое обусловлено именно злоупотреблением им своим доминирующим положением, имеет антиконкурентную направленность, привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц, как и не установлено, в чем конкретно в рассматриваемом случае выразилось злоупотребление сетевой организацией доминирующим положением на соответствующем рынке.

Вменяемое нарушение, с которым ОАО «Оборонэнерго» не согласно по вышеуказанным причинам, не приводит к недопущению, ограничению и устранению конкуренции, а также не свидетельствует об ущемлении экономических интересов других лиц.

АО «Оборонэнерго» полагает, что совершаемые им действия производились в допустимых пределах осуществления гражданских прав в рамках правил, предписанных сетевой организации законодателем в случаях выявления безоговорочного потребления электроэнергии, с учетом указанных выше норм действующего законодательства, не содержали в отношении заявителя неразумных ограничений, не ставили необоснованных условий реализации им своих прав, а, следовательно, не могут быть квалифицированы как нарушение антимонопольного законодательства.

С учетом данных доводов АО «Оборонэнерго» полагает, что наличие в его действиях (бездействии) признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ, а именно совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, не доказано и не подтверждается материалами антимонопольного дела, поскольку неясно, каким образом наличие спора относительно подписания дополнительных соглашений с гарантирующим поставщиком, может

свидетельствовать о злоупотреблении доминирующим положением сетевой организацией.

С учетом изложенного выше, АО «Оборонэнерго» просит прекратить производство по административному делу на основании пп. 1, 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП.

По поводу данных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

Факт совершения АО «Оборонэнерго» нарушения антимонопольного законодательства установлен Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 24.10.2016 г. № 02-01-07-10-16.

Доводы, заявленные АО «Оборонэнерго», были рассмотрены Комиссией Новосибирского УФАС России при принятии Решения по делу № 02-01-07-10-16, правовая оценка доводов дана в Решении.

АО «Оборонэнерго» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании Решения от 24.10.2016 г. № 02-01-07-10-16, Предписания от 24.10.2016 г. № 02-01-07-10-16 в части недействительными (дело № А45-3407/2017).

Согласно резолютивной части решения от 02.05.2017 г., размещенной на Интернет-сайте Арбитражного суда НСО, суд первой инстанции отказал в удовлетворении заявленных требований АО «Оборонэнерго».

В соответствии с п. 10.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.31 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации. Решение должно быть изготовлено в полном объеме в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня оглашения его резолютивной части. Дата изготовления решения в окончательной форме является датой его принятия.

Закон о защите конкуренции не устанавливает, что датой вступления в силу решения антимонопольного органа является иная дата нежели дата принятия этого решения (то есть дата его изготовления в полном объеме).

Кроме того, статья 52 Закона о защите конкуренции предусматривает, что в случае обжалования решения или предписания антимонопольного органа до вступления решения суда в законную силу приостанавливается лишь исполнение предписания антимонопольного органа. При этом не указано, что обжалование решения откладывает его вступление в законную силу.

С учетом этого с момента изготовления решения антимонопольного органа в полном объеме антимонопольный орган вправе возбудить дело об

административном правонарушении независимо от того, обжаловано ли соответствующее решение в судебном порядке.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Таким образом, антимонопольный орган вправе возбуждать дела об административном правонарушении и применять к нарушителям меры административной ответственности в случаях, когда решение и предписание антимонопольного органа обжалованы. При этом лицо, привлеченное к административной ответственности, в случае несогласия с вменяемым правонарушением вправе обжаловать постановление о назначении административного наказания.

В данном случае не усматривается обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в отношении АО «Оборонэнерго», предусмотренных КоАП РФ, следовательно, за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Общество несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 2 ст. 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 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты меры по их соблюдению. Правовая возможность исполнения существующей обязанности определяется отсутствием объективных препятствий для выполнения указанных обязанностей то есть обстоятельств, не зависящих от воли обязанного лица.

У АО «Оборонэнерго» имелась возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, а именно – надлежащего исполнения данной сетевой организацией своих обязательств при установлении факта бездоговорного потребления электрической энергии в соответствии с Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442. Таким образом, АО «Оборонэнерго» не предприняло всех зависящих от него мер, необходимых и достаточных для соблюдения требований антимонопольного законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством

Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение 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, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение 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, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение 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.

Сумма выручки, полученной АО «Оборонэнерго» на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии по филиалу «Сибирский» на территории Новосибирской области (сумма выручки от реализации товара за 2015 год) составила 121 441 788 руб. 19 коп. (в том числе – НДС 18 525 018 руб. 52 коп.), без НДС – 102 916 769 руб. 67 коп.

Совокупная сумма выручки по филиалу «Сибирский» АО «Оборонэнерго» за 2015 г. составила 511 561 490 руб. 11 коп. (в том числе – НДС 78 034 803 руб. 65 коп.), без НДС – 433 526 686 руб. 46 коп.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь статьей 23.48 и частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Акционерное общество «Оборонэнерго» в лице филиала «Сибирский» (далее – АО «Оборонэнерго») (ИНН 7704726225, КПП 770401001,

дата регистрации: 30.04.2009 г., адрес (место нахождения): 119160, г. Москва, ул. Знаменка, д. 19, адрес филиала «Сибирский»: 630099, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 12) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Применить к Акционерному обществу «Оборонэнерго» в лице филиала «Сибирский» (далее – АО «Оборонэнерго») (ИНН 7704726225, КПП 770401001, дата регистрации: 30.04.2009 г., адрес (место нахождения): 119160, г. Москва, ул. Знаменка, д. 19, адрес филиала «Сибирский»: 630099, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 12) меру ответственности в виде административного штрафа в размере 1 698 126 рублей (один миллион шестьсот девяносто восемь тысяч сто двадцать шесть рублей), что составляет 1,65 % от суммы выручки, полученной АО «Оборонэнерго» на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии по филиалу «Сибирский» на территории Новосибирской области.