

27 августа 2010 года
г. Ростов-на-Дону

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту – Ростовское УФАС России) Артахов Антон Борисович, рассмотрев материалы дела № 684 от 03.08.2010 года о правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 года № 195-ФЗ (далее по тексту – КоАП), возбужденного в отношении возбужденного в отношении Открытого акционерного общества «Азовский комбинат детского питания» (далее – ОАО «АКДП», 346779, Ростовская область, Азовский район, с. Кулешовка, ул. Пролетарская, 21, ИНН 6101002020),

УСТАНОВИЛ:

В Ростовское УФАС России поступило заявление ОАО «Кулешовский Ремонтно-механический завод» (далее – ОАО «КРМЗ») о неправомерных, по мнению заявителя, действиях ОАО «Азовский комбинат детского питания», выразившихся в препятствии перетоку электроэнергии от РП-1 ТП-12 на энергопринимающие устройства ОАО «КРМЗ» при наличии у последнего заключенного договора энергоснабжения с ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго».

Договор энергоснабжения б/н от 30.04.2009 года заключен ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» с ОАО «КРМЗ» во исполнение предписания Ростовского УФАС России от 10.02.2009 г. № 43.

12.05.2009 года письмом № 83 ОАО «КРМЗ» обратилось к ОАО «АКДП» с просьбой обеспечить переток электроэнергии от подстанции А-12 до энергопринимающих устройств ОАО «КРМЗ».

Письмом № 359 от 15.05.2009 года ОАО «АКДП» отказало в удовлетворении данного заявления, ссылаясь на то, что ОАО «КРМЗ» не вправе требовать от ОАО «АКДП» обеспечения перетока электроэнергии, поскольку не имеет энергопринимающих устройств, на которые непосредственно может быть принята электрическая энергия, не имеет технологического присоединения к сетям ОАО «АКДП», а также сообщило о том, что услуги по передаче электрической энергии являются возмездными.

Согласно пояснениям ОАО «АКДП», представленным в материалы дела (№ 137 от 30.03.2010 года) и данным представителем общества в заседании Комиссии, ОАО «АКДП» будет оказывать ОАО «КРМЗ» услуги по передаче электрической энергии только после утверждения уполномоченным органом соответствующего тарифа и после подписания сторонами договора на оказание услуг по передаче электрической энергии. Письмом № 135 от 30.03.2010 года ОАО «АКДП» направило в адрес ОАО «КРМЗ» проект соответствующего договора.

Изучив материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

ОАО «КРМЗ» и ОАО «АКДП», ранее образывавшие единое предприятие, являются в настоящее время самостоятельными юридическими лицами и находятся на одной территории по адресу: 346779, Ростовская область, Азовский район, село Кулешовка, ул. Пролетарская 21.

ОАО «Кулешовский РМЗ» является владельцем объектов, расположенных по адресу: Ростовская область, Азовский район, с. Кулешовка, ул. Пролетарская 21 – ремонтно-механического участка (свидетельство о государственной регистрации права серия <...> АА № 694476), административного здания, цеха по производству деталей формокомплектов, инструментального участка (договор аренды от 02.03.2008г.).

ОАО «Кулешовский РМЗ» подключено по внутренней электрической сети 10 кВ ОАО «АКДП» от РП-1 ПС А-12 по двум отходящим фидерам. Разграничение ответственности происходит в ячейках 10 кВ на ПС А-12. Балансодержателем ПС А-12 со всеми ячейками и оборудованием является сетевая организация ОАО «Межрегиональная распределительная компания Юга». Отходящие от указанной подстанции кабельные линии и иные объекты, по которым осуществляется дальнейшая транспортировка электрической энергии, находятся на балансе ОАО «АКДП».

Осуществлять снабжение ОАО «КРМЗ» электрической энергией минуя электроустановки ОАО «АКДП» не представляется возможным и экономически целесообразным, так как у ОАО «КРМЗ» отсутствуют энергопринимающие устройства, присоединенные непосредственно к электрическим сетям сетевой организации. Возведение новых электроустановок длительный по времени (примерно – 3 года) и дорогостоящий процесс (примерная смета работ – 30 млн. рублей). Максимально разрешенная мощность выделялась для хозяйствующих субъектов, находящихся по адресу: Россия, Ростовская область, Азовский район, с. Кулешовка, ул. Пролетарская, 21; в ней учтены потребности ОАО «КРМЗ» в электрической энергии. Указанные факты установлены вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Ростовской области по делу № А53-11455/09.

ОАО «АКДП» не испытывает конкурентного давления на рынке услуг по перетоку электрической энергии в географических границах, определенных точками подключения энергопринимающих устройств ОАО «Кулешовский РМЗ». ОАО «АКДП» является единственным продавцом, и его доля на данном рынке составляет 100%. В этой связи и на основании части 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции», положение ОАО «АКДП» на указанном рынке является доминирующим.

До 01.01.2008 года ОАО «Кулешовский РМЗ» электроэнергию получало как субабонент ОАО «АКДП» на основании договоров с последним. С 01.01.2008 года ОАО «АКДП» прекратило подачу электроэнергии ОАО «Кулешовский РМЗ» в связи с отсутствием согласия энергоснабжающей организации на передачу электроэнергии субабоненту.

30.04.2009 года между ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» и ОАО «КРМЗ» заключен договор энергоснабжения б/н, предметом договора является продажа электрической энергии, а также самостоятельное или через привлечение третьих лиц обеспечение передачи электрической энергии и представление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, Гарантирующим поставщиком электроэнергии (мощности), и прием и оплата электрической энергии и оказанных услуг Потребителем на условиях и в количестве, определенных договором. В соответствии с пунктом 3.1.1 указанного договора Гарантирующий поставщик обязан урегулировать в интересах потребителя отношения по передаче электроэнергии, а также отношения по оказанию иных неразрывно связанных с процессом снабжения электроэнергией услуг, в соответствии с правилами, установленными законодательством РФ в отношении договора оказания услуг по передаче электрической энергии и иных услуг.

На основании абзаца 3 пункта 4 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе препятствовать передаче электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов.

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила № 861) собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Исходя из вышеприведенных норм, ОАО «АКДП» вправе взимать плату в случае, если для него в установленном порядке утвержден тариф на передачу электрической энергии. Отсутствие у ОАО «АКДП» утвержденного в установленном порядке тарифа на передачу электрической энергии не влияют на обязанность ОАО «АКДП» обеспечить переток электрической энергии на объекты ОАО «КРМЗ», так как до установления соответствующего тарифа переток должен осуществляться бесплатно.

Кроме того, является неправомерным требование ОАО «АКДП» к ОАО «КРМЗ» о заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии, в связи со следующим.

Постановлением Региональной службы по тарифам Ростовской области от 13.10.2006 года №10/1 ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» присвоен статус гарантирующего поставщика на территории Ростовской области.

В силу пункта 2 статьи 37 ФЗ «Об электроэнергетике» поставщики и покупатели электрической энергии вправе заключать договоры, в которых содержатся элементы различных договоров (смешанные договоры). Договором купли-продажи, договором поставки электрической энергии (мощности) может быть предусмотрена обязанность поставщика заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям с сетевой организацией от имени потребителя электрической энергии или от своего имени, но в интересах потребителя электрической энергии.

Данная норма предусматривает возможность определения в договоре купли-продажи

(поставки) энергии обязанности поставщика перед потребителем заключить с сетевой организацией договор оказания услуг по передаче электрической энергии, следовательно, при наличии такого договора исполнения данной обязанности может требовать потребитель, а не сетевая организация, сама являющаяся обязанной стороной.

Более того, ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» является гарантирующим поставщиком, на которого пунктом 5 статьи 38 ФЗ «Об электроэнергетике» возложена обязанность самостоятельно урегулировать отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением, приобретением и передачей электрической энергии обслуживаемым им потребителям, с иными осуществляющими указанные виды деятельности организациями.

Обязанность гарантирующего поставщика заключить с сетевыми организациями договоры на оказание услуг по передаче электрической энергии, также установлена пунктами 6 и 117 Правил № 530.

Согласно пункту 6 Правил № 530, в соответствии с договором энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии, самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а покупатель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги.

Услуги по передаче электрической энергии по договору энергоснабжения оказываются в соответствии с правилами, установленными законодательством Российской Федерации в отношении договора оказания (об оказании) услуг по передаче электрической энергии (далее – договор оказания услуг по передаче электрической энергии).

Для надлежащего исполнения договоров энергоснабжения гарантирующий поставщик урегулирует в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением в отношении точек поставки на розничном рынке обслуживаемых этим гарантирующим поставщиком покупателей электрической энергии, а также урегулирует отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевыми организациями, к электрическим сетям которых присоединены соответствующие энергопринимающие устройства.

В соответствии с пунктом 117 Правил № 530, гарантирующие поставщики и энергосбытовые организации заключают с сетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении точек поставки на розничном рынке обслуживаемых ими потребителей, если условиями договоров, заключенных ими с потребителями, предусмотрено обеспечение оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах и за счет потребителя.

Аналогичное положение предусмотрено и условиями договора от 30.04.2009 года б/н, заключенного между ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» и ОАО «КРМЗ». Пунктом 3.1.1 указанного договора ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» обязуется урегулировать в интересах потребителя отношения по передаче электроэнергии, а также отношения по оказанию иных неразрывно связанных с процессом снабжения электроэнергией услуг, в соответствии с правилами, установленными законодательством РФ в отношении договора оказания услуг по передаче электрической энергии и иных услуг.

Таким образом, действующим законодательством и договором энергоснабжения предусмотрена обязанность ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» как гарантирующего поставщика самостоятельно урегулировать отношения с соответствующими организациями, связанные с оказанием услуг по передаче электрической энергии ОАО «КРМЗ», в том числе заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии ОАО «КРМЗ» в интересах последнего.

В этой связи являются неправомерными действия ОАО «АКДП», препятствующего перетоку электрической энергии на объекты ОАО «КРМЗ» до заключения указанными сторонами договора оказания услуг по передаче электрической энергии.

Действия ОАО «АКДП» подлежат квалификации по статье 14.31 КоАП, которой установлена административная ответственность за злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке.

Согласно статье 14.31 КоАП, совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, 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, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки

правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Вышеизложенные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела об административном правонарушении в отношении ОАО «АКДП».

Материалы дела позволяют прийти к следующим выводам:

Как установлено решением Ростовского УФАС России 3.03.2010 года, действия ОАО «АКДП», препятствующего перетоку электрической энергии на объекты ОАО «КРМЗ» до заключения указанными сторонами договора оказания услуг по передаче электрической энергии, без наличия правовых оснований, нарушают требования части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Состав административного правонарушения образуют:

Объективная сторона правонарушения выражается в совершении ОАО «АКДП» действий (бездействия), признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Факультативными признаками объективной стороны правонарушения являются: место совершения – Ростовская область, г. Азов; время совершения правонарушения – 30.03.2010 года; способ совершения правонарушения – действия (бездействие) ОАО «АКДП», препятствующего перетоку электрической энергии на объекты ОАО «КРМЗ» до заключения указанными сторонами договора оказания услуг по передаче электрической энергии, без наличия правовых оснований, нарушающие требования части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» и ущемляющие интересы ОАО «КРМЗ».

Объект правонарушения – правоотношения в области предпринимательской деятельности, подпадающие под сферу применения антимонопольного законодательства.

Субъект правонарушения – ОАО «АКДП», занимающее доминирующее положение на рынке услуг по перетоку электрической энергии в географических границах, определенных точками подключения энергопринимающих устройств ОАО «Кулешовский РМЗ».

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

ОАО «АКДП», занимающим доминирующее положение, не приняты все зависящие меры для соблюдения антимонопольного законодательства, что свидетельствует о наличии в его действиях вины.

Таким образом, ОАО «АКДП» совершило правонарушение, ответственность за которое установлена ст. 14.31 КоАП.

Процедура рассмотрения дела об административном правонарушении и привлечения к административной ответственности соблюдена.

Протокол № 684 составлен в присутствии генерального директора ОАО «АКДП» Лютова Бориса Геннадьевича, уведомленного о времени и месте составления протокола об административном правонарушении письмом исх. № 6875/02 от 12.07.2010 г.

Указанным письмом генеральный директор ОАО «АКДП» Лютов Б.Г. извещался о времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 03 августа 2010 года в 11 часов 00 минут в Ростовском УФАС России по адресу: г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский 2/2, офис 408 кабинет № 23.

В данном письме законному представителю ОАО «АКДП» разъяснялись его права и обязанности, предусмотренные КоАП.

Письмо Ростовского УФАС России исх. № 6875/02 от 12.07.2010 г. вручено генеральному директору ОАО «АКДП» Лютову Б.Г. 21.07.2010 года, о чем свидетельствует уведомление о вручении почтового отправления.

При составлении протокола об административном правонарушении присутствовал также защитник ОАО «АКДП» Алейников А.В. (доверенность б/н от 29.10.2009 года).

О времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 684 ОАО «АКДП» извещено определением исх. 7694/02 от 03.08.2010 года.

Данное определение получено ОАО «АКДП» 12.08.2010 года.

Согласно статье 14.31 КоАП, совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, 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, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст.4.2 КоАП, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст.4.3 КоАП, не установлено.

В соответствии с представленными документами, установлено, что ОАО «АКДП» выручки от перетока электрической энергии за период с 01.01.2009 года по 31.12.2009 года не получало.

Между тем, в соответствии со статьей 14.31 КоАП, размер административного штрафа не может быть менее ста тысяч рублей.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП, заместитель руководителя Ростовского УФАС России Артахов А.Б.

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на ОАО «АКДП» административный штраф в размере 100 000 (ста тысяч) рублей 00 копеек.

Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ростовской области, г. Ростов-на-Дону.

ИНН 6163030500, КПП 616301001, БИК 046015001.

Получатель: Управление федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России).

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

Код сбора (КБК): 161 116 02010 01 0000 140.

ОКАТО 60401000000

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

В трехдневный срок со дня уплаты административного штрафа в Ростовское УФАС России надлежит представить соответствующим образом заверенные копии платежных документов.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в Арбитражный суд Ростовской области.

Заместитель руководителя управления А.Б. Артахов