

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 036/04/19.5-103/2019 об административном правонарушении

05 июня 2019 г.

г. Воронеж

Заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Управление) Михин С.В., рассмотрев материалы дела № 036/04/19.5-103/2019 об административном правонарушении, возбужденного 22.04.2019 г. в отношении акционерного общества «Воронежская горэлектросеть» (394036, г. Воронеж, ул. Карла Маркса, 65; ОГРН: 1023601577812; ИНН: 3650000268; КПП: 366601001; дата регистрации: 06.12.1991г.; далее – АО «Воронежская горэлектросеть») по части 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя АО «Воронежская горэлектросеть» <...>,

УСТАНОВИЛ:

25.07.2018г. Управлением по результатам рассмотрения дела № 154-10К о нарушении антимонопольного законодательства было принято решение:

1. Признать факт наличия у МУП «Воронежская горэлектросеть» (правопреемственник АО «Воронежская горэлектросеть») доминирующего положения на рынке услуг по предоставлению интернет - провайдерам (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж.

2. Признать действия МУП «Воронежская горэлектросеть» по установлению и поддержанию монопольно высокой цены на услуги по предоставлению интернет - провайдерам (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж, что привело к ущемлению интересов АО ИК «Информсвязь-Черноземье», ООО «СТ-Воронеж», АО «КВАНТ-ТЕЛЕКОМ», ООО «Интеркон» в сфере их предпринимательской деятельности злоупотреблением доминирующим положением и нарушением пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать МУП «Воронежская горэлектросеть» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

4. Выдать МУП «Воронежская горэлектросеть» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 1 предписания о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции (исх. от 25.07.2018г. № 04-16/3896; далее – Предписание) АО «Воронежская горэлектросеть» обязано прекратить злоупотребление своим доминирующим положением, выразившемся в виде действий по установлению и поддержанию монопольно высокой цены на услуги по предоставлению интернет - провайдерам (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж, что привело к ущемлению интересов АО ИК «Информсвязь-Черноземье», ООО «СТ-Воронеж», АО «КВАНТ-ТЕЛЕКОМ», ООО «Интеркон» в сфере их предпринимательской деятельности.

В этих целях АО «Воронежская горэлектросеть» в пятнадцатидневный срок (до 15 час. 00 мин. – время московское последнего дня) со дня фактического получения

настоящего предписания осуществить следующие действия:

1.1. Изменить экономически необоснованную цену на услуги по предоставлению интернет - провайдерам (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж в размере 484,98 рублей (с НДС), установив экономически обоснованный размер указанной цены.

1.2. Направить предложения АО ИК «Информсвязь-Черноземье», ООО «СТ-Воронеж», АО «КВАНТ-ТЕЛЕКОМ», ООО «Интеркон» об изменении договоров, в части установления экономически обоснованной цены на услуги по предоставлению интернет-провайдерам (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж.

2. АО «Воронежская горэлектросеть» в трехдневный срок со дня исполнения настоящего предписания обеспечить предоставление информации Комиссии Управления об исполнении предписания с приложением соответствующих подтверждающих исполнение предписания доказательств.

Предписание было получено АО «Воронежская горэлектросеть» 30.07.2018г.

Таким образом, срок для исполнения пунктов 1.1, 1.2 Предписания истек 14.08.2018г., а пункта 2 Предписания - 17.08.2018г.

Определением арбитражного суда Воронежской области от 21.08.2018г. заявление АО «Воронежская горэлектросеть» о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области от 25.07.2018г. по делу № 154-10К о нарушении антимонопольного законодательства и предписаний № 04-16/3896, № 04-16/3897 принято к производству.

17.01.2019г. арбитражным судом Воронежской области вынесено решение по делу № А14-16862/2018, которым отказано АО «Воронежская горэлектросеть» в удовлетворении требований о признании решения по делу № 154-10К о нарушении антимонопольного законодательства и предписаний Управления недействительными.

Постановлением от 25.03.2019г. девятнадцатого арбитражного апелляционного суда указанное решение суда первой инстанции оставлено без изменения, а жалоба АО «Воронежская горэлектросеть» - без удовлетворения.

29.01.2019г. в Управление от АО «Воронежская горэлектросеть» поступила информация и документы об установлении иного размера (155 руб. 30 коп.) цены на услуги по предоставлению интернет - провайдерам (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж.

12.03.2019г. Управление, в связи с отсутствием доказательств экономического обоснования иного размера установленной АО «Воронежская горэлектросеть» платы 155 руб. 30 коп. с НДС направило в АО «Воронежская горэлектросеть» запрос/требование (исх. № 04-16/1064) о предоставлении информации и документов (заверенных надлежащим образом копий):

1. Документы, подтверждающие экономическое обоснование расчета цены за оказание услуг по предоставлению во временное пользование интернет-провайдерам (операторам связи) опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи в размере 155 руб. 30 коп. с НДС.

2. Экономическое обоснование включения в стоимость услуг по предоставлению во временное пользование интернет - провайдерам (операторам связи) опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи годовой нормы амортизации в размере 0,1032%, а также амортизация в размере <...> руб.,

учитывая, что сумма амортизации в размере <...> тыс. руб. (2017г.), в размере <...> тыс. руб. (2018г.) учтена Управлением по государственному регулированию тарифов Воронежской области при установлении АО «Воронежская горэлектросеть» тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии.

3. Документы, подтверждающие факт несения АО «Воронежская горэлектросеть» затрат в размере <...> за 1 опору в год воздушных линий электропередач.

4. Информацию о том, предусмотрена ли существующей инвестиционной программой АО «Воронежская горэлектросеть» замена опор воздушных линий электропередач, приложив подтверждающие документы.

5. Документальные доказательства, подтверждающие факт ускоренного на 50% износа опор воздушных линий электропередач вследствие размещения на них кабелей связи интернет-провайдеров (операторов связи).

В связи с тем, что от АО «Воронежская горэлектросеть» не поступили документальные доказательства экономического обоснования иного размера (155 руб. 30 коп. с НДС) платы за услуги по предоставлению интернет-провайдерам (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж, 25.03.2019г. Управление вновь направило в АО «Воронежская горэлектросеть» запрос/требование (исх. № 04-16/1344) о предоставлении информации и документов (заверенных надлежащим образом копий):

1. Документальные доказательства выполнения АО «Воронежская горэлектросеть» пункта 1.1 предписания о прекращении злоупотреблением доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции (исх. от 25.07.2018г. № 04-16/3896) по делу № 154-10К о нарушении антимонопольного законодательства.

2. Выписку из инвестиционной программы АО «Воронежская горэлектросеть», подтверждающую включение мероприятий по замене опор воздушных линий электропередач в данную программу.

29.03.2019г. в Управление от АО «Воронежская горэлектросеть» поступила информация и документы, согласно которым АО «Воронежская горэлектросеть» направило в адрес интернет-провайдеров (операторов связи) дополнительные соглашения в части изменения цены за оказание услуг по предоставлению во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи в размере 155руб. 30 коп. в том числе НДС.

Однако документальные доказательства экономического обоснования установления АО «Воронежская горэлектросеть» указанной цены за оказание услуг по предоставлению во временное пользование интернет - провайдерам (операторам связи) опор воздушных линий электропередач не предоставлены в Управление. Направленные АО «Воронежская горэлектросеть» в Управление информация и документы не подтверждают факт несения данной организацией каких-либо дополнительных расходов на содержание опор воздушных линий электропередач, в том числе амортизацию (неучтенных Управлением по государственному регулированию тарифов Воронежской области при установлении АО «Воронежская горэлектросеть» тарифа на оказание услуг по передаче электрической энергии на 2015-2019 годы), в связи с размещением на них кабелей связи интернет-провайдеров (операторов связи).

Предоставленная копия заключения эксперта № 07.08-18Н от 19.01.2019г. также не содержит сведений о конкретных дополнительных, помимо учтенных Управлением по государственному регулированию тарифов Воронежской области, затратах АО «Воронежская горэлектросеть» на содержание опор воздушных линий электропередач, в связи с размещением на них именно кабелей связи интернет –

провайдеров (операторов связи).

Как следует из указанного заключения экспертом проводился анализ ускоренного износа опор воздушных линий электропередач, в связи с нагрузкой на них воздушных линий электропередач, в том числе кабелей связи, что не являлось предметом рассмотрения дела № 154-10К о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом указанная информация и документы направлены АО «Воронежская горэлектросеть» за пределами установленного срока для исполнения Предписания.

С учетом изложенного, АО «Воронежская горэлектросеть» не исполнило в установленный срок пункты 1.1, 1.2, 2 Предписания, то есть не установило экономически обоснованный размер цены за оказание услуг по предоставлению во временное пользование интернет-провайдерам (операторам связи) опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи, не направило в Управление доказательств надлежащего исполнения Предписания.

22.04.2019г. Управлением в отношении АО «Воронежская горэлектросеть» было вынесено определение о возбуждении дела № 036/04/19.5-103/2019 об административном правонарушении и проведении административного расследования, которым истребованы сведения (документы и материалы):

1. Информация о сумме денежных средств, заложенных в инвестиционную программу АО «Воронежская горэлектросеть» на замену опор воздушных линий электропередач на период 2017 – 2018 годов.

2. Информация о количестве опор воздушных линий электропередач, замененных АО «Воронежская горэлектросеть» за период 2017 – 2018 годов не за счет средств инвестиционной программы, с указанием суммы таких денежных средств, причин такой замены и приложением подтверждающих документов.

3. Информация о количестве плановых замен опор воздушных линий электропередач (указать наименования таких опор), не включенных в инвестиционную программу за период 2017 – 2018 годов.

15.05.2019г., 20.05.2019г. в Управление от АО «Воронежская горэлектросеть» поступили документы и материалы, согласно которым инвестиционная программа сетевой организации предусматривает источники финансирования на реконструкцию и замену опор воздушных линий электропередач (сумма на замену ВЛ, в том числе опор на 2017г. - <...> тыс. руб., на 2018г. - <...> тыс. руб.).

При этом расходы на техническое обслуживание, текущий и капитальный ремонт воздушных линий электропередач, в том числе опор, не включенных в инвестиционную программу в 2017 году, составили - <...> тыс. руб., а в 2018 году - <...> тыс. руб. Данные расходы учтены Управлением по государственному регулированию тарифов Воронежской области (далее – УРТ ВО) в составе тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Таким образом, АО «Воронежская горэлектросеть», не предоставило в Управление документальных доказательств наличия дополнительных расходов (неучтенных УРТ ВО в составе тарифа на услуги по передаче электрической энергии) при оказании услуг по предоставлению интернет - провайдерам (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж, а равно и исполнения пунктов 1.1, 1.2, 2 Предписания.

В связи с этим, в бездействии АО «Воронежская горэлектросеть» выразившемся в неисполнении в установленный срок пунктов 1.1, 1.2, 2 Предписания содержится событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, о чем в порядке ст. 28.2 КоАП РФ 31.05.2019г. был составлен

протокол № 036/04/19.5-103/2019 об административном правонарушении.

Рассмотрение дела № 036/04/19.5-103/2019 об административном правонарушении было назначено на 05.06.2019г.

05.06.2019г. в рассмотрении дела № 036/04/19.5-103/2019 об административном правонарушении участвовал представитель АО «Воронежская горэлектросеть» ООО «Основной Ресурс» и ООО «Дорожное строительство и ремонт», которому в порядке пункта 5 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ разъяснены их права и обязанности.

Изучив материалы дела № 036/04/19.5-103/2019 об административном правонарушении, выслушав доводы участника производства по настоящему делу, а также потерпевшего прихожу к следующим выводам.

В соответствии с частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке и совершении предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на обеспечение конкуренции влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 36 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Частью 4 статья 51 Закона о защите конкуренции установлено, что под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения.

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

При рассмотрении настоящего дела установлено, что у АО «Воронежская горэлектросеть» имелась фактическая возможность для соблюдения положений статьи 36 Закона о защите конкуренции и выполнения Предписания в установленный им срок, однако АО «Воронежская горэлектросеть» не были приняты все зависящие от него меры для их выполнения.

В связи с указанными обстоятельствами, вина АО «Воронежская горэлектросеть» в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, при рассмотрении настоящего дела находит свое фактическое подтверждение.

При рассмотрении настоящего дела учитывается, что административное правонарушение, совершенное АО «Воронежская горэлектросеть» имеет высокую степень общественной опасности, так как в результате указанного

правонарушения АО ИК «Информсвязь-Черноземье», ООО «СТ-Воронеж», АО «КВАНТ-ТЕЛЕКОМ», ООО «Интеркон» были лишены права на получение услуги АО «Воронежская горэлектросеть» по предоставлению интернет - провайдером (операторам связи) во временное пользование опор воздушных линий электропередач для подвеса кабелей связи на территории городского округа г. Воронеж по экономически обоснованной цене, что привело к ущемлению их интересов в сфере предпринимательской деятельности.

Административное правонарушение, совершенное АО «Воронежская горэлектросеть» причиняет организационный вред общественным отношениям, блокирует нормальную работу антимонопольного органа, подрывает основы рыночных экономических отношений, а также посягает на установленный и охраняемый государством порядок в сфере управления, который должен носить устойчивый характер.

Одновременно с этим, существенная угроза охраняемым общественным отношениям в сфере антимонопольного контроля выразилась в пренебрежительном отношении АО «Воронежская горэлектросеть» к исполнению своей обязанности, предусмотренной Законом о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах отсутствуют законные основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения АО «Воронежская горэлектросеть» от административной ответственности.

Согласно части 3 статьи 4.1. КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Частью 4 цитируемой статьи установлено, что назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

Каких-либо обстоятельств, смягчающих/отягчающих либо исключаящих административную ответственность АО «Воронежская горэлектросеть» в ходе рассмотрения настоящего дела не установлено.

Учитывая характер совершенного правонарушения, степень вины правонарушителя, считаю необходимым применить минимальную санкцию, предусмотренную частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, руководствуясь статьей 4.1 КоАП РФ назначить административный штраф в размере – 300 000 (триста тысяч) рублей. 00 коп.

Указанная сумма штрафа в данном конкретном случае является достаточной мерой, направленной на разъяснение АО «Воронежская горэлектросеть» противоправности его действий и на недопущение совершения аналогичных правонарушений в будущем.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.9 и статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать акционерное общество «Воронежская горэлектросеть»; 394036, г. Воронеж, ул. Карла Маркса, 65; ОГРН: 1023601577812; ИНН: 3650000268; КПП: 366601001; дата регистрации: 06.12.1991г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей. 00 коп.

2. Направить акционерному обществу «Воронежская горэлектросеть»; 394036, г. Воронеж, ул. Карла Маркса, 65; ОГРН: 1023601577812; ИНН: 3650000268; КПП: 366601001; дата регистрации: 06.12.1991г.) настоящее постановление для исполнения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в силу в соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ и в соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП РФ может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1-25.5 КоАП РФ, вышестоящему должностному лицу или в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Примечание: Административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления в силу.

В указанный срок Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области подлежит уведомлению об исполнении постановления.

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

Реквизиты для оплаты штрафа:

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России)

Расчетный счет: 40101810500000010004

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ Г.ВОРОНЕЖ

БИК 042007001

ИНН 3664022568

КПП 366601001

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКТМО 20701000

Назначение платежа – административный штраф по делу № 036/04/19.5-103/2019

УИН 16100500000000108288