

Постановление

о наложении штрафа по делу
об административном правонарушении № 03-36/17-2010
«18» ноября 2010г.

г. Магадан

Я, и.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области Л.А. Отменная, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 122 от 13.11.2010 и материалы дела об административном правонарушении № 03-36/17-2010, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «АТОЛЛ» (далее – ООО «АТОЛЛ», Общество) (место нахождения: 685000, г. Магадан, 2-ой км Основной трассы, ИНН <....>),

УСТАНОВИЛА:

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела № 03-10/8-2010 установила, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), положение Общества по итогам анализа товарного рынка за 2009г. и 8 месяцев 2010г. является доминирующим на розничном рынке сбыта электрической энергии (мощности) второго уровня, включая услуги по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана с долей свыше 50%.

В соответствии с частью 1 статьи 424 ГК РФ в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченным на то государственными органами.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов осуществляют, в том числе следующие полномочия:

- устанавливают тарифы на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней тарифов на услуги по передаче электрической энергии по указанным электрическим сетям, а также устанавливают тарифы на услуги по передаче тепловой энергии;
- устанавливают тарифы на электрическую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям, в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней тарифов, за исключением электрической энергии, продаваемой по нерегулируемым ценам.

Постановлением администрации Магаданской области от 25.01.2007 № 12-па «О регулировании цен (тарифов) в Магаданской области» установлено, что цены (тарифы) на электрическую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям; на услугу по передаче электрической энергии по распределительным сетям подлежат государственному регулированию департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области (далее – департамент цен).

В силу пунктов 3, 4 статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» на розничных рынках государственному регулированию в электроэнергетике подлежат цены (тарифы) на электрическую энергию (мощность) и на услуги, в том числе: цены (тарифы) и предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность), поставляемую населению и приравненным к нему категориям потребителей; цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, а также предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни таких цен (тарифов).

В соответствии с разделами II Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» к регулируемым тарифам (ценам) относятся:

- регулируемые тарифы и (или) их предельные (минимальные и (или) максимальные) уровни на электрическую энергию (мощность) на розничных рынках: поставляемую на розничных рынках населению; поставляемую на розничных рынках иным категориям потребителей (за исключением населения) гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими и энергосбытовыми организациями;
- тарифы (размер платы) и (или) их предельные (минимальные и (или) максимальные) уровни на

услуги, оказываемые на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

В нарушение вышеуказанных нормативных правовых актов Обществом локальным актом – приказом директора Общества от 15.08.2008 № 8 введено: «при заключении договоров с субабонентами предусматривать в договоре отдельной строкой оплату затрат на содержание ТП-626», а также «при выставлении субабонентам счетов на оплату электроэнергии включать отдельной графой расход на содержание ТП-626, пропорционально объему электроэнергии, потребляемой субабонентом». Согласно справке Общества от 15.09.2010 №35 от оказания услуги по обслуживанию подстанции ТП-626 Обществом получено за 2009г. 430 932,99 тыс. руб.

Согласно типовому договору на энергоснабжение Общество обязано подавать через присоединенную сеть электрическую энергию в размерах установленной мощности, расчеты за энергию производятся по тарифам, утвержденным в соответствии с действующим законодательством, увеличенным на сумму затрат, связанных с эксплуатацией наружных сетей и содержанием трансформаторной подстанции ТП-626.

Фактически между Обществом и субабонентами заключены договора, согласно которым Общество обязуется отпускать субабонентам электрическую энергию, а субабоненты – оплачивать энергию и услуги по доставке электроэнергии по сетям Общества (КЛ КЛ-6 кВ «ТП-626», трансформаторная подстанция ТП-626) по счетам Общества. Размер платы за услуги по доставке (по передаче) электрической энергии, в части покрытия затрат на содержание подстанции ТП-626 установлен Обществом самостоятельно в отсутствие экономически обоснованного расчета, исходя из размера 20% от потребленной электроэнергии, что подтверждается выставленными счетами, представленными Обществом и субабонентами на запросы управления.

Общество является абонентом ОАО «Магаданэлектросеть», с которым 13.08.2008 и 10.03.2009 были заключены временные соглашения на энергоснабжение № 1863 и договор на энергоснабжение № 1863 от 26.10.2009. В соответствии с приложением № 1 к указанному договору на балансе и в эксплуатации Общества находятся: КЛ-6 кВ «ТП-626», ТП-626.

Из имеющихся в материалах дела № 03-10/8-2010 договора аренды муниципального имущества № 2383/909 от 21.04.2008 г., заключенному с КУМИ г. Магадана, следует, что Общество имеет принадлежащее ему на праве пользования нежилое отдельно стоящее одноэтажное здание (Литер М), площадью 51,9 кв.м., расположенное по адресу г. Магадан, 2-ой км Основной трассы для использования его под трансформаторную подстанцию ТП-626 сроком действия с 21.04.2008 по 21.04.2013, через которую оказывает хозяйствующим субъектам (субабонентам) согласно договорам подачу электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы. По акту приема-передачи указанное имущество было передано арендатору.

Согласно пункту 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, сетевыми организациями являются организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

На основании договора энергоснабжения от 26.10.2009 № 1863, заключенного между ОАО «Магаданэлектросеть» и Обществом, по договорному объему для Общества осуществляется продажа электрической энергии, включая субабонентов без разделения объема.

Согласно Пункту 6 Постановления 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.

Обществу на праве пользования принадлежит КЛ-6 кВ «ТП-626» и подстанция ТП-626, посредством которой субабоненты, являющиеся арендаторами или владельцами помещений, получают электроэнергию. Следовательно, на Общество при регулировании отношений по предоставлению услуг по передаче электроэнергии распространяется это правило абзаца 2 пункта 6.

Осуществление Обществом технологического обслуживания оборудования трансформаторной подстанции ТП-626, принадлежащей ему на праве пользования, и обеспечение

передачи электрической энергии через технические устройства электрических сетей свидетельствует об осуществлении Обществом регулируемого вида деятельности – оказание услуги по передаче электрической энергии.

Общество не обращалось в департамент цен за установлением тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В счетах субабонентам на оплату потребленной электрической энергии Общество выставляло сумму на покрытие затрат на содержание подстанции ТП-626, затраты на эксплуатацию которой согласно пункту 19 Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в РФ» включаются в расходы, связанные с передачей электрической энергии, таким образом плата за обслуживание подстанции ТП-626 является завуалированной платой за оказанные услуги по передаче электрической энергии.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции хозяйствующему субъекту, доминирующему на рынке, запрещаются действия, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Установив и применив, не согласованный с департаментом цен, тариф на электрическую энергию, превышающий установленный департаментом цен тариф на величину стоимости услуги по передаче электрической энергии, в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана, Общество нарушило пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Ответственность за нарушение статьи 10 Закона о защите конкуренции предусмотрена статьей 14.31 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях ООО «АТОЛЛ» содержится состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ.

Объективная сторона дела заключается в совершении ООО «АТОЛЛ» действий, запрещенных пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, относящихся к злоупотреблению доминирующим положением на розничном рынке сбыта электрической энергии (мощности) второго уровня, включая услуги по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей Общества на территории 2-ого км Основной трассы г. Магадана посредством установления и применения договорного тарифа на электрическую энергию, превышающего установленный департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области тариф на величину стоимости услуги по передаче электрической энергии. Таким образом, Общество признается виновным в совершении административного правонарушения по статье 14.31 КоАП РФ.

Субъектом данного правонарушения является ООО «АТОЛЛ». Место совершения административного правонарушения – г. Магадан, 2-ой км Основной трассы. Время совершения административного правонарушения – длящееся нарушение с 15.08.2008. День обнаружения административного правонарушения – 20.10.2010.

Протокол об административном правонарушении был составлен 13.11.2010 в 11 часов 00 минут по адресу: г. Магадан, ул. Портовая, д. 8, каб. 203. На составление протокола явилась Линевиц Н.А. по доверенности ООО «АТОЛЛ» от 09.11.2010 б/н. Копия протокола об административном правонарушении вручена 13.11.2010 представителю ООО «АТОЛЛ» Линевиц Н.А. по доверенности от 09.11.2010 б/н, а также отправлена заказным письмом с уведомлением 15.11.2010 по адресу Общества.

ООО «АТОЛЛ» с вменяемым правонарушением не согласно, поскольку считает, что ООО «АТОЛЛ» не оказывает услуги по передаче электрической энергии, так как не является сетевой организацией, а осуществляет деятельность по содержанию трансформаторной подстанции ТП-626 и за это взимает оплату с субабонентов Общества.

Доводы ООО «АТОЛЛ» не могут быть приняты, поскольку затраты по содержанию трансформаторной подстанции ТП-626 в соответствии с законодательством РФ включаются в состав расходов, связанных с передачей электрической энергии, что также подтверждается сложившейся судебной практикой (Постановление ФАС Дальневосточного округа от 28.10.2009 № Ф03-5495/2009, Постановление ФАС Центрального округа от 20.05.2010 № Ф10-1729/10, Постановление ФАС Поволжского округа от 19.06.2009 № А65-11310/2008). Кроме того, у ООО «АТОЛЛ» имелась возможность обратиться в департамент цен и тарифов администрации Магаданской области для утверждения тарифа на услуги по передаче электрической энергии. Следовательно, у Общества имелась возможность для соблюдения норм действующего законодательства Российской Федерации при установлении и применении тарифа, не утвержденного в уполномоченном на то государственном органе, но оно не предприняло все зависящие от него меры по соблюдению

требований законодательства. Кроме того, Общество своими действиями ущемляет интересы других лиц.

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

У ООО «АТОЛЛ» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых статьей 14.31 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но ООО «АТОЛЛ» не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При рассмотрении дела об административном правонарушении не выявлено обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, являющихся основанием для прекращения дела об административном правонарушении.

При назначении административного наказания учтен характер совершенного нарушения, имущественное и финансовое положение ООО «АТОЛЛ».

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством РФ, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 КоАП РФ 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.

Сумма выручки Общества от оказания услуги, на рынке которого совершено административное правонарушение за 2009г. составила 430 932,99 руб., что составляет 5,9 процентов от совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) Общества. Исходя из статьи 14.31 КоАП РФ административный штраф в размере одной сотой размера суммы выручки от реализации товара, на рынке которого совершено административное правонарушение составляет 4 309,33 руб., в размере пятнадцати сотых размера суммы выручки от реализации товара, на рынке которого совершено административное правонарушение составляет 64 639,95 руб. Статьей 14.31 КоАП РФ установлено, что минимальный размер штрафа должен составить не менее ста тысяч рублей. Комиссией Магаданского УФАС России по вопросам применения положений КоАП РФ рекомендовано назначить административный штраф в отношении ООО «АТОЛЛ» в размере 100 000 рублей. Размер административного штрафа подлежащего наложению составит в размере 100 000 рублей.

На рассмотрение дела об административном правонарушении явилась<...>(доверенность ООО «АТОЛЛ» от 09.11.2010 б/н).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, пунктом 4 части 1 статьи 29.7, 29.9, 29.10, статьей 14.31 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать виновным Общество с ограниченной ответственностью «АТОЛЛ» (место нахождения: 685000, г. Магадан, 2-ой км Основной трассы, ИНН 4909086355) в совершении административного правонарушения, выразившегося в установлении и применении договорного тарифа на электрическую энергию, превышающего установленный департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области тариф на величину стоимости услуги по передаче

электрической энергии, признанного злоупотреблением доминирующим положением и запрещенных пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарных рынках и (или) ущемлению интересов других лиц, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП РФ.

Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «АТОЛЛ» (место нахождения: 685000, г. Магадан, 2-ой км Основной трассы, ИНН <....>) штраф в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Сумму штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей перечислить Управлению Федерального Казначейства по Магаданской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области) в ГРКЦ ГУ Банка России по Магаданской области г. Магадан, расчетный счет 40101810300000010001, код 16111602010010000140, КПП 490901001, БИК 044442001, ИНН <....>, ОКАТО 44401000000.

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

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

В соответствии с частью 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

И.о. руководителя управления

Л.А. Отменная