

РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы на постановление

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 4-14.31-163/00-21-13

«16» декабря 2013 г.

г. Москва

Я, Руководитель Федеральной антимонопольной службы Артемьев И.Ю., рассмотрев материалы жалобы на постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13 от 19.08.2013 в отношении ОАО «ФСК ЕЭС» (место нахождения: 117630, г. Москва, ул. Академика Челомея, д. 5 А, дата регистрации в качестве юридического лица - 20.08.2002, ИНН 4716016979, КПП 772801001, ОГРН 1024701893336), вынесенное заместителем Руководителя Федеральной антимонопольной службы Цыгановым А.Г. (далее — Жлоба), в отсутствие законного представителя ОАО «ФСК ЕЭС», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения Жалобы, в присутствии защитников ОАО «ФСК ЕЭС» по доверенности от 12.09.2013 № 547-13 Мартель И.В., по доверенности от 12.09.2013 № 548-13 Анохина К.Ю., которым разъяснены права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП),

УСТАНОВИЛ:

Приказом ФАС России от 27.08.2012 № 549 возбуждено дело № 1 10/85-12 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО «ФСК ЕЭС» (юридический адрес: 117630, г. Москва, ул. Академика Челомея, д. 5А) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившихся в необоснованном отказе (уклонении) от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» (юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Большая Якиманка, д. 38, стр. 4).

В ходе рассмотрения дела № 1 10/85-12 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) было установлено следующее.

Между ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» и «ОАО РЖД» были заключены договоры купли-продажи электрической энергии сроком действия до 2023 года (с возможностью пролонгации), в соответствии с которыми ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» обязалось в интересах потребителей ОАО «РЖД» урегулировать с сетевой организацией

отношения по передаче электрической энергии.

ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» урегулировало отношения по передаче электрической энергии по единой национальной (общероссийской) электрической сети (далее — ЕНЭС) с ОАО «ФСК ЕЭС» путем заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.01.2007 № 230/П сроком действия до 31 декабря 2013 года включительно.

Руководствуясь пунктом 18 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее-Правила), ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» письмом от 20.03.2012 № 1291-АИ-РЭС/12 направило в адрес ОАО «ФСК ЕЭС» необходимые документы для заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии сроком действия с 1 января 2014 года.

В нарушение пункта 20 Правил, ОАО «ФСК ЕЭС» по истечении 30 дней не направило в адрес ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» проект договора. Письмом от 20.04.2012 № БР-3487, ОАО «ФСК ЕЭС» сообщило следующее:

- - Отношения, связанные с оказанием услуг по передаче электрической энергии в части потребителей:
- Северная железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Вологодской, Архангельской и Костромской областей;
- Горьковская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Удмуртской Республики, Нижегородской области и Чувашской Республики;
- Дальневосточная железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Приморского края;
- Западно-Сибирская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Кемеровской области;
- Южно-Уральская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Оренбургской области;
- Приволжская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Саратовской области;
- Октябрьская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Тверской, Ленинградской, Новгородской областей и г.Санкт-Петербурга;
- Московская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Московской области по состоянию на 17.09.2012 урегулированы в рамках договора оказания услуг по передаче электрической энергии по ЕНЭС между ОАО «ФСК ЕЭС» и ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» от 22.01.2007 № 230/П.

ОАО «ФСК ЕЭС» в части указанных потребителей предложило сохранить отношения по договору от 22.01.2007 № 230/П.

- - Объекты электросетевого хозяйства ОАО «ФСК ЕЭС», к которым технологически присоединены потребители:
- Восточно-Сибирская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Республики Бурятия;
- Забайкальская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Забайкальского края и Амурской области;
- Горьковская железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Свердловской и Кировской областей;
- Северная железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Кировской области;
- Дальневосточная железная дорога — филиал ОАО «РЖД» в границах Хабаровского края, Еврейской автономной области и Амурской области по состоянию на 17.09.2012 находятся в аренде у ОАО «МРСК Сибири», ОАО «МРСК Урала», ОАО «МРСК Центра и Приволжья», ОАО «Дальневосточная распределительная компания», в результате чего технологическое присоединение вышеуказанных потребителей к электрической сети ОАО «ФСК ЕЭС» отсутствует.

Письмом от 07.06.2012 № ЦА/17930, в целях пресечения действий (бездействия) ОАО «ФСК ЕЭС», которые могут привести к ущемлению интересов ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ», ФАС России направила в адрес ОАО «ФСК ЕЭС» предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ОАО «ФСК ЕЭС» в течение 14 дней с момента получения предупреждения надлежало заключить договор об оказании услуг по передаче электрической энергии с ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ».

Данное предупреждение получено ОАО «ФСК ЕЭС» 15.06.2012, что подтверждается выпиской из системы учета и контроля почтовых отправлений (почтовый идентификатор 1239951023572).

В указанный срок предупреждение ОАО «ФСК ЕЭС» не исполнено.

В соответствии с частью 1 статьи 9 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее — Закон об электроэнергетике), организация по управлению ЕНЭС оказывает на возмездной договорной основе услуги по передаче электрической энергии.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.07.2001 № 526 «О реформировании электроэнергетики Российской Федерации» ОАО «ФСК ЕЭС» определено в качестве организации по управлению ЕНЭС».

В силу части 1 статьи 9, части 2 статьи 26 Закона об электроэнергетике, заключение публичного договора оказания услуг по передаче электрической энергии является обязательным для ОАО «ФСК ЕЭС».

В соответствии с пунктом 24 Правил, сетевая организация вправе отказаться от заключения договора в случае:

- отсутствия у потребителя услуг заключенного договора об оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению - в случае заключения договора с организацией по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью;
- направления заявления о заключении договора в отношении энергопринимающих устройств, которые не имеют технологического присоединения (непосредственного или опосредованного) к объектам электросетевого хозяйства этой сетевой организации и (или) имеют технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства, которые были выведены из владения этой сетевой организации в установленном законом порядке. При этом обязательным условием для заключения договора с гарантирующими поставщиками и энергосбытовыми организациями является наличие технологического присоединения потребителей электрической энергии, в чьих интересах заключается договор, а для организаций, осуществляющих деятельность по экспорту-импорту электрической энергии - наличие соединения электрических сетей этой сетевой организации с электрическими сетями соседних государств, по территориям которых осуществляются экспортно-импортные поставки электрической энергии;
- отсутствия у организации по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью возможности оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств (энергетических установок), присоединенных к объектам электросетевого хозяйства, входящим в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть и принадлежащим лицам, которые ограничены в соответствии с Законом об электроэнергетике в осуществлении своих прав в части права заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием указанных объектов, вследствие незаключения этими лицами договора, определяющего порядок использования указанных объектов, с организацией по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью.

Иные основания для отказа в заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии у сетевой организации отсутствуют.

В соответствии с пунктом 10.3 договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.01.2007 № 230/П, любая из сторон договора до окончания срока действия договора имеет право внести предложение о заключении нового договора. При этом, до заключения нового договора отношения сторон регулируются договором оказания услуг по передаче электрической энергии от 22.01.2007 № 230/П.

Необходимо отметить, что предусмотренная статьей 26 Закона об электроэнергетике и пунктом 9 Правил обязанность по заключению сетевой организацией договора оказания услуг по передаче электрической энергии является безусловной и не зависит от каких-либо иных обстоятельств, за исключением необходимости наличия факта технологического присоединения

энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации.

Согласно пункту 5 статьи 8 Закона об электроэнергетике, ОАО «ФСК ЕЭС» вправе передавать в аренду территориальным сетевым организациям объекты электросетевого хозяйства только до 1 января 2014 года.

Таким образом, объекты электросетевого хозяйства, находящиеся в собственности ОАО «ФСК ЕЭС», могут находиться в аренде у территориальных сетевых организациях только до 1 января 2014 года.

В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», услуги по передаче электрической энергии являются естественной монополией.

Согласно пункту 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта — субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Таким образом, при рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13 заместителем Руководителя Федеральной антимонопольной службы Цыгановым А.Г. в действиях (бездействиях) ОАО «ФСК ЕЭС», выразившихся в необоснованном отказе (уклонении) от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ», ущемляющие интересы ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» правомерно установлено событие административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 14.31 КоАП, что подтверждается решением Комиссии ФАС России от 17.09.2012 по делу № 1 10/85-12, протоколом по делу об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13 от 28.02.2013, а так же другими материалами дела об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13.

Должностным лицом ФАС России при рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13 правомерно установлено, что у ОАО «ФСК ЕЭС» имелась возможность не совершать указанное деяние, однако ОАО «ФСК ЕЭС» этого не сделало, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 14.31 КоАП.

На момент вынесения постановления о наложении штрафа по делу об № 4-14.31-163/00-21-13 от 19.08.2013 срок давности привлечения ОАО «ФСК ЕЭС» к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения указанного постановления не истек.

В соответствии с частью 2 статьи 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, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 КоАП, либо совершение субъектом естественной монополии 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) 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, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП, при определении размера административного штрафа суммы выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Учитывая, что административное правонарушение выявлено 27.08.2012 (приказ ФАС России от 27.08.2012 № 549 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства»), то для расчета административного штрафа используется определяемая в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации выручка (без НДС) ОАО «ФСК ЕЭС» за 2011 год от реализации товара (работы, услуги) на рынке которого совершено административное правонарушение.

Выручка ОАО «ФСК ЕЭС», от реализации всех видов товаров (работ, услуг), без учета НДС, за 2011 год составила 138 136 617 000 рублей 00 копеек (вх. от 25.02.2013 № 14610/13).

Выручка ОАО «ФСК ЕЭС» от реализации товара (работы, услуги) на рынке которого

совершено административное правонарушение, без учета НДС, за 2011 год составила 48 070 912 640 рублей 05 копеек (вх. от 25.02.2013 № 14610/13).

При вынесении постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13 от 19.08.2013 в отношении ОАО «ФСК ЕЭС» должностным лицом ФАС России учтен характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность должностным лицом ФАС России обосновано установлено:

- ОАО «ФСК ЕЭС» добровольно прекратил противоправное поведение, путем направления в адрес ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» подписанных дополнительных соглашений к договору оказания услуг по передаче электрической энергии по ЕНЭС;
- ОАО «ФСК ЕЭС» оказал содействие ФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении и не известных ФАС России на момент его возбуждения;
- ОАО «ФСК ЕЭС» предотвратил вредные последствия административного правонарушения, путем направления в адрес ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» подписанных дополнительных соглашений к договору оказания услуг по передаче электрической энергии по ЕНЭС;
- ОАО «ФСК ЕЭС» исполнил предписание ФАС России по делу № 1 10/85-12 о нарушении антимонопольного законодательства от 17.09.2012 (исх. от 17.09.2012 № ПС/30178), путем направления в адрес ООО «РУСЭНЕРГОСБЫТ» подписанных дополнительных соглашений к договору оказания услуг по передаче электрической энергии по ЕНЭС до вынесения постановления по делу об административном правонарушении (подтверждается письмом ОАО «ФСК ЕЭС» от 19.10.2012 № АЛ-9088).

Таким образом, при вынесении постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13 должностным лицом, рассматривавшим дело, правомерно наложен штраф в размере 144 212 737 (сто сорок четыре миллиона двести двенадцать тысяч семьсот тридцать семь) рублей 92 копейки, что находится в пределах санкции части 2 статьи 14.31 КоАП.

При рассмотрении Жалобы нарушений КоАП, которые носят существенный характер и не позволяли всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13 и которые могут повлечь отмену принятого постановления, не установлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

Постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.31-163/00-21-13 от 19.08.2013 в отношении ОАО «ФСК ЕЭС» (место нахождения: 117630, г. Москва, ул. Академика Челомея, д. 5 А, дата регистрации в качестве юридического лица - 20.08.2002, ИНН 4716016979, КПП 772801001, ОГРН 1024701893336), вынесенное заместителем Руководителя Федеральной антимонопольной службы Цыгановым Андреем Геннадьевичем, оставить без изменения, а Жалобу без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на постановление об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения.