



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

«17» мая 2017 года

№ АМЗ-132адм/2017

г. Калининград

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее - Калининградское УФАС России, Управление) Грибко В.А., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АМЗ-132адм/2017, возбужденного по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отношении

**Акционерного общества «Янтарьэнерго»
(236000, г. Калининград, ул. Театральная, 34; ИНН 3903007130;
ОГРН 1023900764832)**

в отсутствие законного представителя АО «Янтарьэнерго», в присутствии защитника, действующего на основании доверенности от 01.01.2017 № 320/10, Боковой Жанны Александровны,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области 19.11.2015 поступило обращение вх. № 9122 ЗАО «Агропродукт» (ИНН 3913501820, ОГРН 1093925040967, далее – Заявитель) на действия АО «Янтарьэнерго», результатом которых является злоупотребление доминирующим положением, выразившихся в необоснованном отказе от рассмотрения заявок на заключение договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям АО «Янтарьэнерго» путём увеличения максимальной мощности ранее присоединенных энергопринимающих устройств ЗАО «Агропродукт» в размере 5600 кВт, без изменения технических характеристик данных устройств, а также точек их присоединения.

По данному факту приказом Управления от 23.05.2016 № 92 создана комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и возбуждено дело № АМЗ-15/2016 по признакам нарушения ОАО «Янтарьэнерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Решением комиссии Управления от 07.07.2016 № АМЗ-15/2016 действия АО «Янтарьэнерго» признаны нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически или технологически необоснованного отказа от заключения договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям АО «Янтарьэнерго» на увеличение максимальной мощности ранее присоединенных ЗАО «Агропродукт» в размере 5600 кВт, без изменения технических характеристик данных устройств, а также точек их присоединения.

Решением Арбитражного суда Калининградской области от 26.12.2016 по делу № А21-7432/2016, оставленным без изменения постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.04.2017, Обществу отказано в удовлетворении заявления о

признании недействительными решения № АМЗ-15/2016 от 07.07.2016.

Статьей 37 Закона о защите конкуренции предусматривается ответственность коммерческих организаций и их должностных лиц за нарушение антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 3 решения комиссии Управления от 07.07.2016 материалы дела № АМЗ-15/2016 переданы в правовой отдел Управления для решения вопроса о привлечении Общества к административной ответственности.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

На основании части 1.2. статьи 28.1, статьи 28.7 КоАП РФ ведущим специалистом-экспертом правового отдела Управления Семеновым О.Ф. 02.05.2017 вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № АМЗ-132адм/2017 и проведении административного расследования по признакам совершения Обществом административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ. По итогам административного расследования 11.05.2017 в присутствии защитника Общества, действующего на основании доверенности от 01.01.2017 № 320/10, Боковой Ж.А. составлен протокол об административном правонарушении по факту совершения Обществом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ. Истребуемые определением от 02.05.2017 сведения и документы поступили от Общества в установленный законом срок.

Определением от 11.05.2017 рассмотрение дела об административном правонарушении № АМЗ-132адм/2017 назначено на 17.05.2017. Копия определения от 08.10.2015 вручена под роспись защитнику АО «Янтарьэнерго» Боковой Ж.А.

Дело рассмотрено в присутствии защитника Общества Боковой Ж.А., действующего на основании доверенности от 01.01.2017 № 320/10, которая вину Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, не признала.

В возражениях, представленных к административному протоколу, Защитник Общества приводит следующие доводы:

- 1) в целях определения размера административного штрафа следует учитывать локальный характер границ рынка снабжения электрической энергией потребителя, в частности место присоединения ПС О-68 ЗАО «Агропродукт» к электрическим сетям – ВЛ 149, 165 оп. 96А;
- 2) наличие обстоятельств, совершенного Обществом правонарушения и степень его вины, которые могут быть признаны в качестве обстоятельств, смягчающих его ответственность, таких как: добровольное прекращение противоправного поведения; привлечение Общества к ответственности впервые, на момент совершения вменяемого правонарушения Общество по аналогичным обстоятельствам к ответственности не привлекалось; отсутствие существенной угрозы охраняемым общественным интересам, а так же интересам третьего лица ЗАО «Агропродукт»; тяжелое материальное положение Общества, финансовый результат деятельности Общества за январь-декабрь 2015 года составил 382202000,00 рублей;
- 3) освобождения от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ в связи с отсутствием доказательств факта причинения ущерба, ущемления интересов ЗАО «Агропродукт» или извлечения дохода в результате действий АО «Янтарьэнерго».

Заслушав защитника Общества, изучив протокол и материалы дела об административном правонарушении № АМЗ-132адм/2017, а также материалы дела о нарушении Обществом антимонопольного законодательства № АМЗ-15/2016, нахожу вину Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, выразившегося в нарушении пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего:

И. В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных

монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно пункту 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам (далее также - технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

В соответствии со статьей 21 Закона об электроэнергетике постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 утверждены Правила технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам к электрическим сетям.

Технологическое присоединение осуществляется на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом. Указанный договор является публичным.

Технологическое присоединение осуществляется в сроки, определяемые в порядке, установленном Правительством Российской Федерации или уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Согласно заявке ЗАО «Агропродукт» от 30.04.2015, входящий № АСУД/ЯЭ/ЦОК/5844, на увеличение максимальной мощности в размере 5600 кВт ранее присоединенных энергопринимающих устройств, без изменения технических характеристик данных устройств, а также точек их присоединения к сетям ОАО «Янтарьэнерго», необходимо для энергоснабжения присоединяемого объекта - Завода по экстракции пищевого белого лепестка этанолом производительностью 200 т/сутки, расположенного по адресу: 238340, Калининградская область, г. Светлый, ул. Гагарина, д. 91, 93, 101, 109 по уровню напряжения 110 кВ.

К указанной заявке от 30.04.2015 Заявитель представил полный комплект документов и копии правоустанавливающих документов на объекты капитального строительства и земельные участки.

АО «Янтарьэнерго» в ответ на заявку ЗАО «Агропродукт» от 30.04.2015 направило письмо, исх. № ЯЭ/1/5/2989 от 22.05.2015 в адрес Заявителя (входящий № АП-114 от 30.06.2015), с пояснениями о необходимости предоставления недостающих документов и сведений по заявке на технологическое присоединение – Акта разграничения балансовой принадлежности электрических сетей (далее - АРБП) и Акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон (далее - АРЭОС).

Указанным письмом, исх. № ЯЭ/1/5/2989 от 22.05.2015, АО «Янтарьэнерго» ссылается на пункт 16.1 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее - Правила), а также разъяснения Федеральной антимонопольной службы (ФАС России, но без указания реквизитов документа). На основании указанных положений Общество пришло к выводу о правомерности действий сетевой организацией по реализации права Заявителя на технологическое присоединение энергопринимающих устройств по каждому отдельно взятому земельному участку и отказало в рассмотрении заявки ЗАО «Агропродукт» от 30.04.2015.

05.05.2015 ЗАО «Агропродукт» через письменное обращение вх. № ЯЭ/ЦОК/5922 в адрес АО «Янтарьэнерго» направлены дополнительные документы для приобщения к заявке от 30.04.2015 (вх. № ЯЭ/ЦОК/5844).

01.12.2015 в адрес АО «Янтарьэнерго» поступило новое обращение ЗАО «Агропродукт» (вх. № ЯЭ/ЦОК/15352) с заявкой на увеличение мощности на ранее указанный объект, с другой запрашиваемой мощностью 5000 кВт, на уровне напряжения 110 кВ.

АО «Янтарьэнерго» письмом от 10.12.2015 (исх. ЯЭ/5/7323) отказало в рассмотрении заявки ЗАО «Агропродукт» от 01.12.2015 (вх. №АСУД ЯЭ/ЦОК №15352) по аналогичным основаниям, указанным в отказе от 22.05.2015.

11.02.2016 ЗАО «Агропродукт» обратилось с новой заявкой исх. №503 от 11.02.2016 на увеличение на 5600 кВт разрешенной максимальной мощности ранее технологически присоединенного объекта электросетевого хозяйства подстанции ПС 0-68 к сети АО «Янтарьэнерго» по второй категории надежности.

11.02.2016 в целях подготовки технических условий, руководствуясь с пунктом 21 Правил, АО «Янтарьэнерго» (исх. №ЯЭ/5/872) направило указанную заявку в адрес системного оператора ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ.

АО «Янтарьэнерго» разработало проект технических условий № 5/16, которые были направлены на согласование в ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ.

21.03.2016 ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ направило ответ в АО «Янтарьэнерго» с отказом согласовать заявку ЗАО «Агропродукт» и технические условия № 5/16 по причине наличия замечаний, а также указание на устранение недостатков для повторной подачи.

28.03.2016 АО «Янтарьэнерго» в адрес ЗАО «Агропродукт» направило письмо ЯЭ/5/1932 об устранении замечаний к заявке.

В ответ на указанное выше обращение, а так же на запрос от ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ ЗАО «Агропродукт» направило в адрес АО «Янтарьэнерго» запрашиваемую информацию, (вх. ЯЭ/цок/3162 от 07.04.2016). На основании полученной информации АО «Янтарьэнерго» были направлены на согласование в ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ технические условия №5/16 и письмо ЗАО «Агропродукт» (исх. ЯЭ/5/2306 от 14.04.2016).

19.04.2016 ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ направило ответ в АО «Янтарьэнерго» с отказом согласовать заявку ЗАО «Агропродукт» и технические условия №5/16 по причине наличия замечаний, а так же указание на устранение недостатков для повторной подачи.

В ответ на указанное обращение и после получения от ЗАО «Агропродукт» дополнительной информации 01.06.2016 АО «Янтарьэнерго» направило в адрес ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ на согласование технические условия №5/16 (исх. ЯЭ/5/3592).

По результатам рассмотрения проекта технических условий №5/16 ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ 08.06.2016 направило в адрес АО «Янтарьэнерго» проект технических условий №5/16 в редакции ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ (вх. ЯЭ/оод/2803).

После рассмотрения указанного проекта технических условий №5/16 в редакции ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ, АО «Янтарьэнерго» 08.06.2016 (исх. № ЯЭ/5/3752) направило на согласование в ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ технические условия №5/16.

08.06.2016 ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ исх. № Оз-Б2-І-1-19-2378 направило технические условия №5/16 в редакции Системного оператора.

17.06.2016 АО «Янтарьэнерго» направило в Службу по государственному регулированию цен и тарифов Калининградской области заявление для установления индивидуальной платы за технологическое присоединение

20.06.2016 Службой по государственному регулированию цен и тарифов Калининградской области издан приказ № 5901-тпэ/16.

АО «Янтарьэнерго» подготовлен Договор на технологическое присоединение и 22.06.2016 выдан ЗАО «Агропродукт».

Выше изложенные факты свидетельствуют о том, что АО «Янтарьэнерго» после получения заявки 11.02.2016 ЗАО «Агропродукт» с заявлением увеличить на 5 600 кВт, разрешенную максимальную мощность технологического присоединения объекта электросетевого хозяйства подстанции ПС 0-68 к сети АО «Янтарьэнерго» по второй категории надежности, незамедлительно приступило в соответствии с Правилами к ее рассмотрению и подготовке соответствующего договора. Технологическое присоединение представляет собой

комплекс мероприятий, который включает в себя получение ряда согласований, указанных выше.

В соответствии с пунктом 2 Правил № 861, действие указанных Правил распространяется на случаи присоединения впервые вводимых в эксплуатацию, ранее присоединенных энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых увеличивается, а также на случаи, при которых в отношении ранее присоединенных энергопринимающих устройств изменяются категория надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр величины максимальной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения таких энергопринимающих устройств.

Положение пункта 6 Правил № 861 указывает, что технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации. При необоснованном отказе или уклонении сетевой организации от заключения договора заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с иском о понуждении к заключению договора и взыскании убытков, причиненных таким необоснованным отказом или уклонением.

В соответствии с пунктом 9 Правил № 861 в заявке, направляемой заявителем (за исключением лиц, указанных в пунктах 12 - 14 настоящих Правил), должны быть в зависимости от конкретных условий указаны следующие сведения:

а) реквизиты заявителя (для юридических лиц - полное наименование и номер записи в Едином государственном реестре юридических лиц, для индивидуальных предпринимателей - номер записи в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей и дата ее внесения в реестр, для физических лиц - фамилия, имя, отчество, серия, номер и дата выдачи паспорта или иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации);

б) наименование и место нахождения энергопринимающих устройств, которые необходимо присоединить к электрическим сетям сетевой организации;

в) место нахождения заявителя;

г) запрашиваемая максимальная мощность энергопринимающих устройств и их технические характеристики, количество, мощность генераторов и присоединяемых к сети трансформаторов;

д) количество точек присоединения с указанием технических параметров элементов энергопринимающих устройств;

е) заявляемая категория надежности энергопринимающих устройств;

ж) заявляемый характер нагрузки (для генераторов - возможная скорость набора или снижения нагрузки) и наличие нагрузок, искажающих форму кривой электрического тока и вызывающих несимметрию напряжения в точках присоединения;

з) величина и обоснование величины технологического минимума (для генераторов), технологической и аварийной брони (для потребителей электрической энергии);

з(1)) необходимость наличия технологической и (или) аварийной брони, определяемой в соответствии с требованиями пункта 14(2) Правил;

и) сроки проектирования и поэтапного введения в эксплуатацию энергопринимающих устройств (в том числе по этапам и очередям);

к) планируемое распределение максимальной мощности, сроков ввода, набора нагрузки и сведения о категории надежности электроснабжения при вводе энергопринимающих устройств по этапам и очередям;

л) наименование субъекта розничного рынка, с которым заявитель намеревается заключить договор, обеспечивающий продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, и вид такого договора (договор энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)).

Согласно пункту 10 Правил № 861 к заявке прилагаются следующие документы:

а) план расположения энергопринимающих устройств, которые необходимо присоединить к электрическим сетям сетевой организации;

б) однолинейная схема электрических сетей заявителя, присоединяемых к электрическим сетям сетевой организации, номинальный класс напряжения которых составляет 35 кВ и выше, с указанием возможности резервирования от собственных источников энергоснабжения (включая резервирование для собственных нужд) и возможности переключения нагрузок (генерации) по внутренним сетям заявителя;

в) перечень и мощность энергопринимающих устройств, которые могут быть присоединены к устройствам противоаварийной автоматики;

г) копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом основание на объект капитального строительства (нежилое помещение в таком объекте капитального строительства) и (или) земельный участок, на котором расположены (будут располагаться) объекты заявителя, либо право собственности или иное предусмотренное законом основание на энергопринимающие устройства (для заявителей, планирующих осуществить технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителей, расположенных в нежилых помещениях многоквартирных домов или иных объектах капитального строительства, - копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом основание на нежилое помещение в таком многоквартирном доме или ином объекте капитального строительства);

д) доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия представителя заявителя, подающего и получающего документы, в случае если заявка подается в сетевую организацию представителем заявителя;

ЗАО «Агропродукт» заполнило заявку от 30.04.2015 соответствующим образом и приложило необходимые документы.

В соответствии с пунктом 11 Правил № 861 сетевая организация не вправе требовать представления сведений и документов, не предусмотренных Правилами, а заявитель не обязан представлять сведения и документы, не предусмотренные Правилами.

Согласно пункту 14(2) Правил № 861 при осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств заявителей, ограничение режима потребления электрической энергии (мощности) которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям и категории которых определены в приложении к Правилам полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, составление акта согласования технологической и (или) аварийной брони является обязательным.

Согласно пункту 15 Правил № 861 сетевая организация направляет для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 3 дней со дня утверждения размера платы за технологическое присоединение уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Согласно пункту 18 Правил № 861 мероприятия по технологическому присоединению включают в себя в первую очередь подготовку, выдачу сетевой организацией технических условий и их согласование с системным оператором (субъектом оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах), а в случае выдачи технических условий электростанцией - согласование их с системным оператором (субъектом оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах) и со смежными сетевыми организациями.

В соответствии с пунктом 21 Правил № 861 в целях подготовки технических условий сетевая организация в течение 5 рабочих дней с даты получения заявки направляет ее копию на рассмотрение системному оператору.

Системный оператор в течение 15 дней со дня получения проекта технических условий от сетевой организации рассматривает заявку и осуществляет согласование проекта технических

условий на технологическое присоединение в отношении присоединяемых объектов по производству электрической энергии, установленная генерирующая мощность которых превышает 5 МВт или увеличивается на 5 МВт и выше, а также присоединяемых объектов электросетевого хозяйства, максимальная мощность которых превышает 5 МВт или увеличивается на 5 МВт и выше, и энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых превышает 5 МВт или увеличивается на 5 МВт и выше.

Кроме того, нарушив сроки предоставления заявления об утверждении платы за технологическое присоединения по пункту 30.1 Правил № 861, АО «Янтарьэнерго» нарушило требования пункта 21 Правил технологического присоединения.

Комиссией установлено, что лишь в третий раз продублированная заявка ЗАО «Агропродукт» на заключение договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям АО «Янтарьэнерго» была направлена в адрес ОАО «СО ЕЭС» Балтийское РДУ на согласование в соответствии с порядком, установленным Правилами № 861 и в установленные сроки.

Требование Общества о предоставлении Заявителем АРБП и АРОЭС в рассматриваемый период времени (с момента подачи заявки от 30.04.2015) является невыполнимым.

На момент рассмотрения дела АМЗ-15/2016, т.е на 29.06.2017 акты не были оформлены. Кроме того, направленные Обществом проекты АРБП № Z-001-2016 от 26.09.2016 и АРОЭС № Z-001-2016 от 26.09.2016 не создают правовых оснований для их принятия в качестве допустимых к рассмотрению и надлежаще оформленных документов (Постановление об отказе в удовлетворении заявления Управления Федеральной службы судебных приставов по Калининградской области Отдел по особым исполнительным производствам от 12.10.2016 по делу № 3041/15/39023-ИП).

Отказ АО «Янтарьэнерго» от 10.12.2015 (исх. ЯЭ/5/7323) в рассмотрении заявки ЗАО «Агропродукт» от 01.12.2015 (вх. №АСУД ЯЭ/ЦОК №15352) по аналогичным основаниям, указанным в отказе от 22.05.2015 признано Комиссией Управления неправомерным в силу выводов, сделанным арбитражными судами и антимонопольным органом и подтверждено информацией, представленной Обществом об удовлетворении заявки ЗАО «Агропродукт» от 11.02.2016 на увеличение мощности для нужд завода по экстракции пищевого белого лепестка эталоном производительностью 200 т/сутки, расположенного по адресу: г. Светлый, ул. Гагарина, д. 91, 93, 101, 109 (кадастровые номера земельных участков 39:18:010031:332; 39:18:010031:333; 39:18:010031:24; 39:00:000000:229), с запрашиваемой мощностью 5600 кВт, на уровне напряжения 110 кВт.

При обращении с заявками об осуществлении технологического присоединения путем увеличения ранее присоединенной мощности ЗАО «Агропродукт» указывало ненадлежащее наименование энергопринимающего устройства.

Пунктом 9 Правил № 861 установлено необходимое содержание заявки, направляемой в сетевую организацию с целью заключения договора об осуществлении технологического присоединения. Согласно подпункту «б» пункта 9 Правил № 861 в заявке на технологическое присоединение указывается наименование и место нахождения энергопринимающих устройств, которые необходимо присоединить к электрическим сетям сетевой организации.

В рассматриваемых случаях данное требование положений Правил № 861 при подаче всех заявок об осуществлении технологического присоединения, поданных в адрес АО «Янтарьэнерго» ЗАО «Агропродукт», соблюдено в полном объеме. Подпунктом «д» пункта 9 Правил № 861 установлено, что в заявке подлежит указанию количество точек присоединения с указанием технических параметров элементов энергопринимающих устройств. Указанное требование Правил № 861 выполнено ЗАО «Агропродукт». При этом количество точек присоединения, а также неизменность их технических параметров были указаны ЗАО «Агропродукт» во всех четырех заявках.

Все вышеуказанные обстоятельства установлены в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № АМЗ-15/2016 и подтверждаются вступившими в законную силу судебными актами по делу № А21-7432/2016.

Обязанность по составлению актов разграничения балансовой принадлежности и разграничения эксплуатационной ответственности возложена на сетевую организацию. Отказ сетевой организации от составления данных актов Правилами № 861 не допускается.

Действия и меры, предпринятые Обществом, не могут свидетельствовать о добросовестном поведении Общества. Обществом должным образом не раскрыты и документально не подтверждены обстоятельства, препятствовавшие ему последовательно, оперативно и четко исполнить положения Правил № 861, при соблюдении баланса интересов заявителя и сетевой организации.

Таким образом, отказ Общества от заключения с ЗАО «Агропродукт» договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям АО «Янтарьэнерго» посредством увеличения мощности ранее присоединенных энергопринимающих устройств привело к нарушению пунктов 9, 15, 21 Правил № 861 и к ущемлению интересов Заявителя путем затягивания процедуры заключения договора на срок более одного года.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются 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.

В качестве противоправного деяния, образующего объективную сторону состава правонарушения, заявителю вменено совершение действий (бездействий), признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством, выразившиеся в уклонении от заключения договора технологического присоединения к электрическим сетям АО «Янтарьэнерго» с ЗАО «Агропродукт» посредством увеличения мощности ранее присоединенных энергопринимающих устройств, что привело к нарушению пункта 15, 21 Правил № 861 и к ущемлению интересов Заявителя.

Субъективную сторону деяния характеризует вина. АО «Янтарьэнерго» имело возможность соблюдения установленных норм антимонопольного законодательства Российской Федерации, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Доказательств, подтверждающих, что Обществом предпринимались все возможные и необходимые меры для исполнения требований в предусмотренные законом сроки, в материалах дела не имеется.

Общество, не предприняв все зависящие от него меры по соблюдению правил и норм, злоупотребило доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии, и своими действиями ущемило интересы Заявителя.

Таким образом, вина Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, подтверждается материалами дела об административном правонарушении № АМЗ-132адм/2017.

II. В соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ 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 КоАП РФ, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; 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.

В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям. Мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя (технологическое присоединение является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии). Следовательно, технологическое присоединение не образует отдельного вида экономической деятельности, является нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем не составляет самостоятельного товарного рынка (данная правовая позиция отражена в постановлении Президиума ВАС РФ от 08 сентября 2009 года № 6057/09). Также в соответствии с п. 3.2 устава АО «Янтарьэнерго» к основным видам деятельности Общества относится оказание услуг по передаче электрической энергии, технологическому присоединению энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям и прочие виды деятельности.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно решению от 07.07.2016 № АМЗ-15/2016, географические границы товарного рынка определены территорией Калининградской области.

Для определения размера штрафа антимонопольный орган рассмотрел рынок оказания услуг, на котором совершено правонарушение (по продуктовому и географическому признакам), руководствуясь Методикой определения продуктовых и географических границ товарных

рынков, относящихся к отдельным сферам деятельности субъектов естественных монополий (далее - Методика), утвержденной решением Президиума Федеральной антимонопольной службы (далее - ФАС) от 01.02.2012 № 3.

Методика разработана во исполнение приказа ФАС от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее - Порядок № 220).

Методикой предусмотрено, что географические границы рынка определяются по следующим критериям: административно-территориальному, организационному и технологическому. Исходя из фактических обстоятельств дела, Калининградское УФАС России установило границы рынка в пределах территории обслуживания в зоне функционирования сетей напряжением 110 кВ Светловского РЭС, то есть по технологическому критерию.

Таким образом, при расчете административного штрафа антимонопольный орган исходит из размера выручки по передаче электрической энергии, полученной АО «Янтарьэнерго» (ОАО «Янтарьэнерго») в 2015 году от оказания услуг по передаче электрической энергии напряжением 110 кВ юридическим лицам в зоне функционирования сетей Светловского РЭС - обособленного подразделения филиала АО «Янтарьэнерго» «Западные электрические сети».

Согласно примечанию 1 к статье 14.31 КоАП РФ для целей применения настоящей главы выручка от реализации товаров (работ, услуг) определяется в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации, а расходы на приобретение товаров (работ, услуг) определяются в соответствии со статьями 254 и 268 Налогового кодекса Российской Федерации.

В соответствии с примечаниями 2 и 3 к статье 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ. При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность: 1) совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год; 2) причинение в результате совершения административного правонарушения ущерба гражданам, организациям или государству в размере более одного миллиона рублей либо извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей.

Довод Общества о наличии смягчающего обстоятельства, в виду «добровольного прекращения» нарушения, во-первых, свидетельствует о признании Обществом факта нарушения действующего законодательства, и, во-вторых, прекращение нарушения произошло после возбуждения антимонопольным органом производства о нарушении антимонопольного законодательства № АМЗ-15/2016 и не является обстоятельством смягчающим ответственность относительно характера вменяемого обществу правонарушения.

Оспаривание решения Калининградского УФАС России № АМЗ-15/2016 от 07.07.2016 в судебных инстанциях не согласуется с утверждением о «добровольном» устранении нарушения со стороны АО «Янтарьэнерго».

Необходимо отметить, что возможность добровольного устранения нарушения Общество исчерпало после наступления даты, предписанной антимонопольным органом в предупреждении № 3 от 03.02.2016.

Довод Общества об отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным интересам, а также интересам Заявителя отклоняется в виду следующего.

Порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к объектам электросетевого хозяйства, в том числе требования к существенным условиям договора об осуществлении технологического присоединения,

содержанию технических условий, являющихся неотъемлемой частью указанного договора, установлены императивными нормами статьи 26 Федерального закона «Об электроэнергетике» и Правилами № 861.

Указанные нормативные требования являются общеобязательными и не могут быть изменены сетевой организацией, в том числе при заключении договора об осуществлении технологического присоединения по соглашению между ними.

Правилами № 861 технологического присоединения установлена взаимная связь между сроками технологического присоединения по индивидуальному проекту. Взаимосвязь вышеуказанных сроков гарантирует получение заявителем проекта договора на технологическое присоединение по индивидуальному проекту в разумный срок, строго определенный Правилами № 861 технологического присоединения.

Уклонение сетевой организации от направления заявки системному оператору и в уполномоченный орган исполнительной власти заявления об утверждении платы за технологическое присоединение не позволяло данным организациям приступить к рассмотрению заявления, согласовать технические условия и выдать сетевой организации решение об утверждении платы за технологическое присоединение.

Сроки рассмотрения заявки и заключения договора об осуществлении технологического присоединения императивно установлены Правилами № 861 именно потому, что сетевые организации - это субъекты естественной монополии. Данные сроки установлены в целях защиты иных хозяйствующих субъектов (как более слабой стороны) во взаимоотношениях с владельцами объектов сетевого хозяйства и обязывают владельцев объектов сетевого хозяйства совершить определенные действия в течение определенного промежутка времени.

Довод Общества о тяжелом материальном положении отклоняется, так как в возражениях приводится ссылка на финансовый результат за 2015 год, что в свою очередь может быть связано с исполнением административного наказания, наложенного в 2017 году.

Оценив характер выявленного правонарушения и роль правонарушителя, прихожу к выводу об отсутствии оснований для применения к совершенному Обществом правонарушению статьи 2.9 КоАП РФ, поскольку в его действиях отсутствуют обстоятельства исключительности, позволяющие в данном случае признать правонарушение малозначительным.

Место совершения административного правонарушения: Калининградская область, г. Калининград, ул. Театральная, 34.

Время совершения административного правонарушения: 12.05.2015.

III. Расчет размера административного штрафа.

В соответствии со статьей 3.5 КоАП РФ административный штраф является денежным взысканием и может выражаться в величине, кратной сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение.

Моментом выявления административного правонарушения необходимо считать дату издания Управлением от 23.05.2016 № 92 о создании комиссии и возбуждении дела № АМЗ-15/2016 по признакам нарушения АО «Янтарьэнерго» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, то есть 23.05.2016.

Определением от 02.05.2017 у Общества были запрошены сведения, необходимые для расчета административного штрафа в соответствии с санкцией, предусмотренной частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ

Обществом 08.10.2015 представлены следующие сведения:

- бухгалтерский баланс на 31.12.2015;
- отчет о финансовых результатах за январь-декабрь 2015 года;
- сведения о размере выручки, полученной АО «Янтарьэнерго» (ОАО «Янтарьэнерго») в 2015 году от оказания услуг по передаче электрической энергии напряжением 110 кВ

юридическим лицам в зоне функционирования сетей Светловского РЭС - обособленного подразделения филиала АО «Янтарьэнерго» «Западные электрические сети» - 119 889,9 тысяч рублей;

Расчет административного штрафа в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ:

Согласно примечанию 4 к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей КоАП РФ, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

По итогам административного расследования и рассмотрения дела № АМЗ-132адм/2017 не выявлено обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, предусмотренных пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ и пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ.

Учитывая, что услуги по передаче электрической энергии относятся к регулируемым видам деятельности и осуществляются по регулируемым ценам (тарифам), административный штраф рассчитывается исходя из следующих пределов: в размере от трех тысячных (или 0,3 %) до трех сотых размера (или 3 %) 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.

Согласно примечаниям к статье 14.31 КоАП РФ размер административного штрафа следует рассчитывать следующим образом:

$$\text{ПШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2 + \text{МинШ}$$

ПШ – размер штрафа

МаксШ – максимальный размер штрафа

МинШ – минимальный размер штрафа

ОТ- отягчающее обстоятельство, $\text{ОТ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) * 1/8$

МаксШ:

$119\,899\,900 \times 0,03 = 3\,596\,997$ руб. (3 % (3/100) суммы выручки от реализации товара);

2 % совокупной суммы выручки (одна пятидесятая совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг)):

$4\,399\,499\,000 \times 0,02 = 87\,989\,980$ руб.

$3\,596\,997 < 87\,989\,980$

МинШ:

$119\,899\,900 \times 0,003 = 359\,699,7$ руб. (0,3 % (3/1000) суммы выручки от реализации товара);

ПШ:

$(3\,596\,997 - 359\,699,7)/2 + 359\,699,7 = 1\,978\,348,35$ руб.

Таким образом, размер административного штрафа, рассчитанный в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, составляет 1 978 348,35 рублей.

Наказание АО «Янтарьэнерго» необходимо назначить в виде административного штрафа в размере 1 978 348,35 рублей.

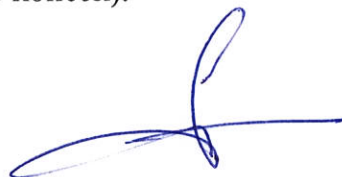
На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23.48 и частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать акционерное общество «Янтарьэнерго» (236000, г. Калининград, ул. Театральная, 34; ИНН 3903007130; ОГРН 1023900764832) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить акционерному обществу «Янтарьэнерго» (236000, г. Калининград, ул. Театральная, 34; ИНН 3903007130; ОГРН 1023900764832) наказание в виде административного штрафа в размере 1 978 348,35 рублей (один миллион девятьсот семьдесят восемь тысяч триста сорок восемь рублей тридцать пять копеек).

Заместитель руководителя



В.А. Грибко

Отметка о вручении (направлении) копии постановления согласно статьи 29.11 КоАП РФ

17.05.17 *Александр Боровой т. А Бш -*

В соответствии с подпунктом 3 частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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.

На основании части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

Сумма штрафа зачисляется в федеральный бюджет РФ по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН: 3905011090 КПП: 390601001; ОКТМО: 27 701 000

УФК по Калининградской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Калининградской области г. Калининград

БИК: 042748001 р/с 40101810000000010002

Назначение платежа: КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 - денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства (дело № АМЗ-132адм/2017)