

ПАО «МОЭСК»

2-й Павелецкий пр., д. 3, стр. 2,
г. Москва, 115114

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-19.5-126/77-19

9 апреля 2019 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-19.5-126/77-19, возбужденного в отношении ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр., д. 3, стр. 2), уведомленного надлежащим образом — Определением о продлении срока рассмотрения дела и отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 4-19.5-126/77-19 (исх. от 22.03.2019 № НП/13393/19), в присутствии представителя ПАО «МОЭСК» (...) по доверенности от (...)

УСТАНОВИЛ:

Протоколом об административном правонарушении № 4-19.5-126/77-19 (исх. от 25.02.2019 № 8360/19) зафиксирован факт нарушения ПАО «МОЭСК» части 1 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите



конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) путем неисполнения в установленный срок предписания Московского УФАС России от 20.03.2018 по делу № 1-10-2466/77-17 (исх. от 20.03.2018 № НП/12957/18) о прекращении нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Событие административного правонарушения и его квалификация.

Московским УФАС России 20.03.2018 принято решение по делу № 1-10-2466/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 20.03.2018 № НП/12957/18) (далее — Решение).

Решением установлено наличие в действиях ПАО «МОЭСК» факта нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления актов от 28.12.2015 № БУ/060/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/061/ВОРУ-МУЭ-Ю о неучтенном потреблении электрической энергии нежилым помещением АО «ГУОВ», расположенным по адресу г. Москва, Сокольнический Вал, д. 1К, стр. 1 (далее — Объект), при отсутствии на то оснований, а также путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом, что привело к ущемлению интересов АО «ГУОВ».

На основании Решения выдано Предписание по делу № 1-10-2466/77-17 (исх. от 20.03.2018 № НП/12956/18) (далее — Предписание) в соответствии с которым ПАО «МОЭСК» необходимо:

1. В месячный срок с даты получения настоящего Предписания прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления актов от 28.12.2015 № БУ/060/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/061/ВОРУ-МУЭ-Ю о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом при отсутствии на то оснований, а также путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом, что привело к ущемлению интересов АО «ГУОВ».

2. В месячный срок с даты получения настоящего Предписания совершить действия по отзыву актов от 28.12.2015 № БУ/060/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/061/ВОРУ-МУЭ-Ю о неучтенном потреблении электрической энергии.

3. Уведомить АО «Мосэнергосбыт» (ИНН 7736520080, КПП 773601001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9) о совершении действий по отзыву актов от 28.12.2015 № БУ/060/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/061/ВОРУ-МУЭ-Ю о неучтенном потреблении электрической энергии в срок не позднее пяти дней с момента исполнения настоящего Предписания.

4. О выполнении настоящего Предписания сообщить в адрес

Московского УФАС России не позднее пяти дней с даты окончания срока исполнения настоящего Предписания.

Согласно части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок.

Предписание получено ПАО «МОЭСК» 27.03.2018.

Таким образом, срок исполнения Предписания — 28.04.2018.

ПАО «МОЭСК» 18.04.2018 обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о признании решений и действий (бездействий) по делу № 1-10-2466/77-17 незаконными. Определением Арбитражного суда г. Москвы от 24.04.2018 исковое заявление ПАО «МОЭСК» было принято к производству, возбуждено производство по делу № А40-81516/18-154-937.

В силу части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Таким образом, исполнение ПАО «МОЭСК» Предписания было приостановлено до дня вступления решения суда в законную силу.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 18.07.2018 по делу А40-81516/18-154-937 заявленные ПАО «МОЭСК» требования оставлены полностью без удовлетворения.

Девятый арбитражный апелляционный суд постановлением от 01.10.2018 по делу № А40-81516/18 оставил решение Арбитражного суда г. Москвы от 18.07.2018 по делу № А40-81516/18 без изменения, а апелляционную жалобу — без удовлетворения.

В адрес Московского УФАС России 20.11.2018 поступило письмо ПАО «МОЭСК» (вх. от 20.11.2018 № 58994-ЭП/18), в котором общество сообщило об исполнении Предписания: ПАО «МОЭСК» отозваны акты от 28.12.2015 № БУ/060/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/061/ВОРУ-МУЭ-Ю о неучтенном потреблении электрической энергии (письмо в адрес АО «Мосэнергосбыт» от 13.11.2018 № МОЭСК/АВ-1310).

Таким образом, вышеуказанные действия совершены ПАО «МОЭСК» спустя почти полтора месяца после вынесения Девятым арбитражным апелляционным судом постановления от 01.10.2018 по делу № А40-81516/18, а также истечения срока для исполнения Предписания.

Согласно части 4 статьи 51 Закона о защите конкуренции 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.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что Предписание в установленный срок не было исполнено.

Ходатайств о продлении срока исполнения Предписания в адрес Московского УФАС России не поступало.

Документов, свидетельствующих об объективных причинах невозможности исполнения ПАО «МОЭСК» Предписания в установленный срок, в адрес Московского УФАС России не представлено.

Место совершения административного правонарушения — г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 08.10.2018 (рабочий день, следующий за датой, установленной для исполнения Предписания).

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Вина ПАО «МОЭСК» заключается в нарушении части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции путем неисполнения в установленный срок Предписания.

Факт совершения административного правонарушения ПАО «МОЭСК» подтверждается протоколом № 4-19.5-126/77-19 от 25.02.2019, а также другими материалами дела.

Согласно позиции ПАО «МОЭСК», представленной в адрес Московского УФАС России (вх. от 20.03.2019 № 14660-ЭП/19), ПАО «МОЭСК», считая, что отсутствуют негативные последствия для осуществления государственного контроля в сфере соблюдения положений антимонопольного законодательства и доказательств о пренебрежительном отношении ПАО «МОЭСК» к исполнению требований Предписания, просит освободить лицо, совершившее административное правонарушение от административной ответственности и ограничиться устным замечанием, применив статью 2.9. КоАП РФ, и квалифицировать нарушение как малозначительное.

Должностное лицо не находит оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с пунктами 18, 18.1 постановления Пленума Высшего

Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» малозначительность правонарушения имеет место только при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности совершенного правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 вышеуказанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

В качестве отсутствия существенной угрозы охраняемым общественным отношениям ПАО «МОЭСК» указывает на отсутствие нарушения прав АО «ГУОВ».

При оценке данных обстоятельств необходимо отметить, что Предписание было исполнено больше чем через месяц после постановления Девятого арбитражного апелляционного суда от 11.07.2018 по делу № А40-42131/18, что не может не затрагивать интересы АО «ГУОВ».

Частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена ответственность за 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, и влечет наложение административного штрафа на юридических лиц — от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Должностное лицо учитывает, что объектом посягательства правонарушения, описанного в диспозиции части 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, являются в том числе охраняемые общественные отношения в области антимонопольного регулирования и порядка исполнения законных требований антимонопольного органа, что свидетельствует о том, что данный состав можно рассматривать в качестве формального: не исполнив в срок предписание антимонопольного органа, общество нарушило не только права лиц(а), на восстановление которых было направлено предписание, но и публичный порядок в сфере управления.

Эти обстоятельства в своей совокупности и взаимной связи не позволяют в настоящем случае применить положения статьи 2.9 КоАП РФ и ограничиться устным замечанием.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям

в настоящем случае заключается, кроме прочего, в пренебрежительном отношении ПАО «МОЭСК» к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Доводы ходатайства об обратном не свидетельствуют.

Кроме того, в силу части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В этой связи применение в настоящем случае положений статьи 2.9 КоАП РФ является недопустимым, как не соответствующее негативным последствиям правонарушения, а также балансу частных и публичных интересов, а потому данное ходатайство должностное лицо оставляет без удовлетворения.

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.

Обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, не установлено.

Таким образом, штраф, подлежащий применению, равен 300 000 (триста тысяч) рублей 00 копеек.

Руководствуясь частью 3 статьи 4.1, статьями 23.48, 29.9, частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр., д. 3, стр. 2) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, и назначить административное наказание в соответствии с данной нормой в размере 300 000 (триста тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 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.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена

