

Постановление

о наложении штрафа по делу № 012/04/14.31-265/2019

об административном правонарушении

15 июля 2019 года
Ола

г. Йошкар-

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в лице заместителя руководителя-начальника отдела Ерошкиной Оксаны Вадимовны, рассмотрев протокол № 012/04/14.31-265/2019 от 11 июня 2019 года и материалы административного дела № 012/04/14.31-265/2019, возбужденного в отношении должностного лица ПАО «ТНС энерго Марий Эл» - начальника отдела договоров Л

, по факту нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в выставлении необоснованной платы за электрическую энергию ООО «Акрон», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника О, действующей на основании доверенности от 11.06.2019,

установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 012/04/14.31-265/2019 в отношении Л по факту нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В адрес лица, привлекаемого к административной ответственности 28.05.2019 направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 03-24/3323) и телефонограмма с указанием времени, места и даты составления протокола, которая была получена Л лично.

Протокол об административном правонарушении № 012/04/14.31-265/2019 от 11.06.2019 составлен в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии защитников Л -, действующих на основании доверенности.

Копия протокола № 012/04/14.31-265/2019 (исх. № 03-07/3621 от 11.06.2019) вручена защитникам, а также направлена по месту жительства Л

В связи с отсутствием в материалах дела доказательств извещения Л о

рассмотрении дела об административном правонарушении определением от 26.06.2019 (исх. № 03-07/4042) рассмотрение дела № 012/04/14.31-265/2019 откладывалось. Копия определения направлена по месту регистрации Л и по месту работы.

Кроме того, по месту жительства направлена телеграмма об отложении рассмотрения дела № 012/04/14.31-265/2019.

Вместе с тем, Лов от получения телеграммы отказался.

Согласно пункту 24.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение.

Таким образом, Лов был надлежащим образом извещен о дате, времени, месте рассмотрения дела.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл Рдалее – Марийское УФАС) поступило заявление ООО «Акрон» (от 29.05.2018 вх. №4880) о наличии в действиях ПАО «ТНС энерго Марий Эл» признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в выставлении необоснованной платы за электрическую энергию на общедомовые нужды.

Марийским УФАС России установлено, что между ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и ООО «Акрон» заключен договор энергоснабжения № 11424 от 26.12.2012 по условиям которого, ПАО «ТНС энерго Марий Эл» обязалось осуществлять продажу электрической энергии, а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии, оказание которых является неотъемлемой частью процесса электрической энергии потребителям, а ООО «Акрон» обязалось оплачивать приобретенную электрическую энергию.

Абонент во исполнение пункта 2.3.16 договора энергоснабжения снимал показания приборов учета электроэнергии и передавал их гарантирующему поставщику в порядке установленном соответствующим Приложением № 1 к договору энергоснабжения, а ответчик составлял расчетные ведомости с указанием количества потребленной электроэнергии и ее стоимости и предъявлял счета на оплату.

ООО «Акрон» производило оплату выставленных в спорном периоде счетов в полном объеме. Между тем, в расчетных ведомостях в общее количество потребленной электроэнергии ответчиком включен объем электроэнергии, потребленной на содержание общедомового имущества.

Так с 2017 года гарантирующий поставщик начал производить доначисление (корректировку в сторону увеличения) сумм за электроэнергию на общедомовые нужды по объекту, расположенному по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Я.Эшпая, д. 126.

Так, в январе 2017 года в помещении, расположенном по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Я.Эшпая, д. 126, произведено доначисление объема электроэнергии на общедомовые нужды в размере 148,61 кВт*ч; в апреле 2017 г. - 274,10 кВт*ч; в мае 2017 г- 302,93 кВт*ч; в июле 2017 г. - 34,22 кВт*ч; в сентябре 2017 г. - 12,91 кВт*ч; в ноябре 2017 г. - 107,78 кВт*ч; в январе 2018 г. - 391,15 кВт*ч; в феврале 2018 г. - 259,09 кВт*ч; в апреле 2018 г. - 72,65 кВт*ч., в октябре 2018 г. - 27,559 кВт*ч.

Вместе с тем, договор энергоснабжения № 11424 заключен между ООО «Акрон» и ПАО «ТНС энерго Марий Эл» 26.12.2012 сторонами, однако гарантирующий поставщик начал начислять объемы потребления за электрическую энергию на общедомовые нужды многоквартирного жилого дома только с января 2017 года.

ООО «Акрон» неоднократно обращалось в ПАО «ТНС энерго Марий Эл» с просьбой предоставить пояснения по факту доначисления сумм за электроэнергию. ПАО «ТНС энерго Марий Эл» в письме от 20.07.2017 пояснило, что собственник нежилого помещения, расположенного в многоквартирном доме обязан нести расходы по содержанию общего имущества, в том числе оплату коммунальных ресурсов, потребленных на общедомовые нужды, независимо от наличия у него расходов на содержание собственного помещения, находящегося в индивидуальной собственности.

Из содержания представленных письменных пояснений ПАО «ТНС энерго Марий Эл» (вх. № 4150 от 29.08.2018) следует, что в соответствии с документами, представленными потребителем в адрес гарантирующего поставщика при заключении договора энергоснабжения, объект, расположенный по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Я. Эшпая, д. 126, имел статус «помещение», что в соответствии с п. 10 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ не позволяет отнести его к самостоятельному объекту капитального строительства. Гарантирующим поставщиком 07.06.2018 в адрес ООО «Акрон» направлено обращение с просьбой представить копию технического паспорта. Кроме того, ответчиком указано, что потребитель имеет общий адрес с многоквартирным домом, следовательно, является частью многоквартирного дома. В связи с чем гарантирующим поставщиком было принято решение о включении в платежные документы платы за электроэнергию, потребленную при использовании общего имущества в многоквартирном доме, расположенном по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Я. Эшпая, д. 126.

Более того, ПАО «ТНС энерго Марий Эл» указало, что правомерность предъявления ООО «Акрон» счетов на оплату электроэнергии, приходящейся на общедомовые нужды в многоквартирном доме, обусловлена тем, что помещение является встроенно-пристроенным нежилым помещением, то есть частью многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Я. Эшпая, д. 126.

Вместе с тем, ПАО «ТНС энерго Марий Эл» при совершении действий по доначислению сумм за электрическую энергию на общедомовые нужды для ООО «Акрон» не учтены следующие обстоятельства.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 539](#) Гражданского кодекса Российской Федерации энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Так, в силу статьи 210 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором. Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно своей доли участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению (статья 249 ГК РФ). Данные нормы ГК РФ корреспондируют статьям 39, 155, 158 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ), а также пункту 28 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 № 491 (далее – Правила № 491), и Правилам предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденным постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила № 354).

Упомянутые нормы права не содержат указания на самостоятельные действия по обслуживанию, ремонту, содержанию общего имущества, а предусматривают участие в расходах соразмерно своей доле в праве общей собственности на это имущество.

Следовательно, согласно действующему законодательству в издержках по содержанию общего имущества многоквартирного дома обязаны участвовать как собственники расположенных в данном доме квартир, так и собственники нежилых помещений.

В силу пунктов 10, 11 части 1 статьи 4 ЖК РФ отношения по предоставлению коммунальных услуг, внесению платы за жилое помещение и коммунальные услуги являются предметом регулирования жилищного законодательства Российской Федерации. В силу частей 1 и 2 статьи 39 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме несут бремя расходов на содержание общего имущества в многоквартирном доме.

Таким образом, собственники нежилых помещений наряду с собственниками жилых помещений владеют на праве собственности общим имуществом многоквартирного жилого дома и несут бремя его содержания.

В соответствии со статьей 154 ЖК РФ плата за жилое помещение и коммунальные услуги для собственника помещения в многоквартирном доме включает в себя: плату за содержание и ремонт жилого помещения, в том числе плату за услуги и работы по управлению многоквартирным домом, содержанию, текущему ремонту общего имущества в многоквартирном доме; плату за коммунальные услуги. Собственники жилых домов несут расходы на их содержание и ремонт, а также оплачивают коммунальные услуги в соответствии с договорами, заключенными с лицами, осуществляющими соответствующие виды деятельности. Плата за коммунальные услуги включает в себя, в том числе, плату за электроснабжение.

Согласно статье 157 ЖК РФ плата за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 40 Правил № 354 потребитель коммунальных услуг в многоквартирном доме (за исключением коммунальной услуги по отоплению) вне зависимости от выбранного способа управления многоквартирным домом в составе платы за коммунальные услуги отдельно вносит плату за коммунальные услуги, предоставленные потребителю в жилом или в нежилом помещении, и плату за коммунальные услуги, потребляемые в процессе использования общего имущества в многоквартирном доме.

В пункте 2 Правил № 354 определено понятие потребителя – это лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги.

Следовательно, лицо, не являющееся потребителем коммунальной услуги в многоквартирном доме, не вносит плату ни за коммунальные услуги, предоставленные потребителю в жилом или в нежилом помещении, входящем в состав жилого помещения, ни за коммунальные услуги, предоставленные на общедомовые нужды.

Из анализа [пункта 6 части 2 статьи 2](#) Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» следует, здание - результат строительства, представляющий собой объемную строительную систему, имеющую надземную и (или) подземную части, включающую в себя помещения, сети инженерно-технического обеспечения и системы инженерно-технического обеспечения и предназначенную для проживания и (или) деятельности людей, размещения производства, хранения продукции или содержания животных.

Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии издан Приказ от 12.12.2014 № 2018-ст «О принятии и введении в действие общероссийского классификатора основных фондов (ОКОФ) ОК 013-2014 (СНС 2008), согласно которому группировка «Здания (кроме жилых) и сооружения, расходы на улучшение земель» включает три группировки: «Здания (кроме жилых)», «Сооружения», «Расходы на улучшение земель».

К группировке «здание (кроме жилых)» относятся нежилые здания целиком или их части, не предназначенные для использования в качестве жилья и представляющие собой архитектурно-строительные объекты, назначением которых является создание условий (защита от атмосферных воздействий и пр.) для труда, социально-культурного обслуживания населения, хранения материальных ценностей и т.п. К данному виду основных фондов также относятся дебаркадеры с возведенными на них зданиями и аналогичные «плавающие» здания. В состав нежилых зданий и их частей включается также арматура, устройства и оборудование, которые являются их неотъемлемыми частями, а также исторические памятники, идентифицируемые прежде всего как нежилые, т.е.

общая полезная площадь нежилых помещений которых занимает не менее 50% от всей полезной жилой и нежилой площади.

Нежилыми зданиями могут являться такие объекты, как склады, гаражи и промышленные здания, коммерческие (торговые) здания, здания для проведения развлекательных мероприятий, гостиницы, рестораны, школы, больницы, тюрьмы и т.д.

В случаях, когда различные помещения одного и того же здания (включая помещения, встроенные в здания) имеют различных собственников (в том числе при приватизации квартир) или используются для различных видов деятельности, объектами классификации могут быть отдельные помещения.

В состав зданий входят коммуникации внутри зданий, необходимые для их эксплуатации, как то: система отопления, включая котельную установку для отопления (если последняя находится в самом здании); внутренняя сеть водопровода, газопровода и водоотведения со всеми устройствами и оборудованием; внутренняя сеть силовой и осветительной электропроводки со всей осветительной арматурой, внутренние телефонные и сигнализационные сети, вентиляционные устройства общесанитарного назначения, подъемники и лифты.

Объектом классификации данного вида основных фондов является каждое отдельно стоящее здание. Если здания примыкают друг к другу и имеют общую стену, но каждое из них представляет собой самостоятельное конструктивное целое, они считаются отдельными объектами.

Наружные пристройки к зданию, имеющие самостоятельное хозяйственное значение, отдельно стоящие здания котельных, а также надворные постройки (склады, гаражи, ограждения, сараи, заборы, колодцы и прочее) являются самостоятельными объектами.

Из положения [Приказа](#) Минземстроя России от 04.08.1998 № 37 «Об утверждении Инструкции о проведении учета жилищного фонда в Российской Федерации» следует, что под строением понимают отдельно построенное здание, дом, состоящие из одной или нескольких частей, как одно целое, а также служебные строения.

Согласно пункту 5 постановления Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 № 491 «Об утверждении Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме и правил изменения размера платы за содержание и ремонт жилого помещения в случае оказания услуг и выполнения работ по управлению, содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность» в состав общего имущества включаются внутридомовые инженерные системы холодного и горячего водоснабжения и газоснабжения, состоящие из стояков, ответвлений от стояков до первого отключающего устройства, расположенного на ответвлениях от стояков, указанных отключающих устройств, коллективных (общедомовых) приборов учета холодной и горячей воды, первых запорно-регулирующих кранов на отводах внутриквартирной разводки от стояков, а также механического, электрического, санитарно-технического и иного оборудования, расположенного на этих сетях. В состав общего имущества включается внутридомовая инженерная система водоотведения, состоящая из

канализационных выпусков, фасонных частей (в том числе отводов, переходов, патрубков, ревизий, крестовин, тройников), стояков, заглушек, вытяжных труб, водосточных воронок, прочисток, ответвлений от стояков до первых стыковых соединений, а также другого оборудования, расположенного в этой системе.

В соответствии с пунктом 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.07.2009 № 64 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров о правах собственников помещений на общее имущество здания» к общему имуществу здания относятся, в частности, помещения, предназначенные для обслуживания более одного помещения в здании, а также лестничные площадки, лестницы, холлы, лифты, лифтовые и иные шахты, коридоры, технические этажи, чердаки, подвалы, в которых имеются инженерные коммуникации, иное обслуживающее более одного помещения в данном здании оборудование (технические подвалы), крыши, ограждающие несущие и ненесущие конструкции этого здания, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование, находящееся за пределами или внутри помещений и обслуживающее более одного помещения.

В соответствии с [приложением № 1](#) к Инструкции о проведении учета жилищного фонда в Российской Федерации, утвержденной приказом Минземстроя России от 04.08.1998 № 37, признаками единства здания являются:

- фундамент и общая стена с сообщением между частями независимо от назначения последних и их материала;
- общее назначение здания, однородность материала стен, общие лестничные клетки, единое архитектурное решение (при отсутствии сообщения между частями одного здания).

Из содержания названной [нормы](#) следует вывод о том, что к признакам единства здания следует отнести и единую внутридомовую инженерную сеть, то есть подключение потребляющего оборудования встроенного (пристроенного) помещения к инженерным сетям многоквартирного жилого дома.

Марийским УФАС России установлено, что спорное нежилое помещение, расположенное по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Я.Эшпая, д. 126 принадлежит ООО «Лидер-Инвест» и ООО «Инвест Финанс» на праве собственности (свидетельство о государственной регистрации права от 11.03.2012 № 12МР №607707 помещение, назначение, нежилое общей площадью 274,4 кв.м. принадлежит ООО «ИнвестФинанс»; свидетельство о государственной регистрации права от 28.12.2011 № 12МР №641458 помещение, назначение, нежилое общей площадью 262,9 кв.м., свидетельство о государственной регистрации права от 17.08.2011 № 12МР №606389 помещение, назначение, нежилое общей площадью 248 кв.м. принадлежит ООО «Лидер-Инвест»).

После ввода в эксплуатацию здания ему присвоен адрес: г. Йошкар-Ола, ул. Я. Эшпая, д. 126, то есть адрес рядом ранее построенного жилого дома.

Указанное нежилое помещение, расположенное по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Я. Эшпая, д. 126, не является частью многоквартирного жилого дома, а представляет самостоятельный объект недвижимости.

Так, согласно представленному ООО «Акрон» техническому паспорту, изготовленному филиалом ФГУП «Ростехинвентаризация – Федеральное БТИ» по Республике Марий Эл Йошкар-Олинское отделение», спорный объект представляет собой нежилое помещение, с фундаментом из железобетонных блоков (монолитный), стены железобетонные блоки, рубероидной крышей.

В соответствии с выпиской № КУВИ-001/2018-11491344 из единого государственного реестра объектов градостроительной деятельности от 24.10.2018 пристрой 2009 года постройки, является отдельным объектом градостроительной деятельности (здание, нежилое) и имеет самостоятельный кадастровый номер <...> :05:0000000:9474.

Также, согласно выписки № КУВИ-001/2018-12594654 из единого государственного реестра объектов градостроительной деятельности от 07.11.2018 объект 1959 года постройки, площадью 1799, кв. м., является отдельным объектом градостроительной деятельности (многоквартирный дом), с кадастровым номером: 12:05:0502006:1002.

Здание расположено на отдельном земельном участке, площадью 752+/-10 кв.м., что подтверждается выпиской из единого государственного реестра недвижимости от 24.10.2018 № КУВИ-001/2018-11486183.

Из акта обследования от 06.11.2018, составленным специалистами ООО «ЖЭУК-7», ответственным за содержание и ремонт общедомового имущества, следует, инженерные коммуникации нежилого помещения, пристроенного к многоквартирному дому, расположенному по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Я. Эшпая, д. 126, не использует общее имущество указанного многоквартирного дома.

Также в акте отмечается, что электроснабжение нежилого помещения ООО «Акрон» осуществляется от трансформаторной подстанции МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1», холодное водоснабжение нежилого помещения ООО «Акрон» осуществляется от водомерного колодца МУП «Водоканал г. Йошкар-Олы». Как следствие, нежилое помещение имеет отдельные вводы по электроснабжению и холодному водоснабжению.

ООО «Акрон» в силу заключенных агентских договоров от 23.08.2012 с ООО «Лидер-Инвест» и ООО «Инвест Финанс» выступает в качестве агента, уполномоченного заключать договоры с ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и иными снабжающими организациями в целях обеспечения электричеством указанного помещения. Согласно приложению № 2 к договору энергоснабжения № 11424 от 26.12.2012 «Перечень точек поставки» закреплено место присоединения/место установки прибора учета как «Административное здание, г. Йошкар-Ола, ул. Я. Эшпая, д. 126».

Кроме того, сторонами представлен акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон от 12.09.2012, из содержания которого следует, что граница раздела балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон устанавливается на контактных присоединениях 2КЛ-0,4 кВ, рассматриваемый объект (пристрой жилого дома по ул. Я Эшпая, д. 126) имеет однолинейную схему электроснабжения (приложение № 4 к договору энергоснабжения №1124 от 26.12.2012). Внешние электрические сети присоединены непосредственно к трансформаторной подстанции.

На объекте ООО «Акрон» установлен прибор учета электрической энергии ПСЧ-4А.05.2 № 10003965.

Данные обстоятельства указывают на то, что рассматриваемый объект используемый ООО «Акрон» имеет технологическое присоединение к сетям сетевой организации, в том числе, собственный прибор учета электрической энергии ПСЧ-4А.05.2 № 10003965.

Таким образом, рассматриваемый акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон от 12.09.2012 свидетельствует о том, что нежилое здание и многоквартирный жилой дом, расположенные по одному и тому же адресу, имеют разное технологическое присоединение к электрическим сетям сетевой организации МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1».

С 2009 года - момента ввода в эксплуатацию нежилого помещения по настоящее время ООО «Акрон» заключает самостоятельные договоры с ресурсоснабжающими организациями, несет затраты по содержанию и обслуживанию своих помещений, их текущему и капитальному ремонту, ремонту и обслуживанию инженерных сетей и коммуникаций, расположенных в его помещениях. По объяснениям ООО «Акрон», другие ресурсоснабжающие организации ОДН не начисляют.

Более того, ООО «ЖЭУК-7» в письме от 30.10.2018 вх. 11579 представило перечень собственников жилых и нежилых помещений спорного, многоквартирного жилого дома, в котором отсутствуют сведения о нежилых помещениях, принадлежащих ООО «Акрон».

Следовательно, из содержания представленных документов следует, что спорное нежилое помещение, находящееся на обслуживании ООО «Акрон» является самостоятельным объектом недвижимости, имеющим отдельный фундамент, в частности не имеются общие лестничные клетки и иные места общего пользования, многоквартирный дом и нежилое здание построены из различных материалов, нет единого архитектурного решения, крыши у зданий отдельные (самостоятельные конструкции), административное здание не имеет с жилым многоквартирным домом общего назначения, расположены на различных земельных участках.

Таким образом, нежилое помещение и многоквартирный жилой дом по адресу: г.Йошкар-Ола, ул. Я. Эшпая, д. 126 представляют собой два отдельно стоящих объекта капитального строительства: трехэтажный многоквартирный жилой дом и здание.

Кроме того, Марийское УФАС России полагает, что скриншоты с сайта <https://dom.gosuslugi.ru> не могут служить доказательствами, подтверждающими единство нежилого помещения с многоквартирным жилым помещением по следующим основаниям:

- согласно указанного электронного паспорта площадь многоквартирного жилого дома составляет 1445, 60 кв.м. В графе 18 электронного паспорта «сведения о нежилых помещениях в многоквартирном доме» по позициям 18.1-18.10 общая площадь нежилых помещений указана как 1584, 20 кв.м., что превышает общую площадь многоквартирного дома;

-из содержания электронного паспорта многоквартирного жилого дома не следует, что указанное нежилое помещение входит в состав жилого дома, поскольку в графе 18.6.4. сведения о принадлежности нежилого помещения к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме отсутствуют.

Более того, в ходе проведенного Марийским УФАС России визуального осмотра спорных помещений следует, что конструкция здания представляет собой отдельное сооружение, с основными несущими элементами, связанными с соответствующими конструкциями жилого дома лишь одной стороны здания.

Так, рассматриваемый самостоятельный объект недвижимости и многоквартирный дом объединяет лишь общая стена без сообщения между частями одного здания и адресная табличка. Однако указанное обстоятельство не может являться основанием для предъявления ООО «Акрон» счетов электрической энергии на общедомовые нужды, которую общество не потребляло.

Кроме того, А не представлено письменных доказательств, подтверждающих потребление ООО «Акрон» электрической энергии в спорный период, приходящейся на общедомовые нужды многоквартирного дома.

Из указанного следует, что ПАО «ТНС энерго Марий Эл» в лице А в целях соблюдения требований пункта 44 Правил предоставления коммунальных услуг не должно было выставлять плату за электроэнергию на общедомовые нужды ООО «Акрон» в счетах за январь 2017 г., апрель 2017, май 2017 г. июль 2017 г., сентябрь 2017 г. ноябрь 2017 г., январь 2018 г., февраль 2018 г., апрель 2018 г., октябрь 2018 г.

Таким образом, действия ПАО «ТНС энерго Марий Эл» в лице А по необоснованному начислению платы за электрическую энергию на общедомовые нужды ООО «Акрон», нарушают требования части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным **законодательством** Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных **статьей 9.21** КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

Статьей 26.1 КоАП РФ также предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной

ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившего административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Согласно представленным ПАО «ТНС энерго Марий Эл» сведениям действия по необоснованному выставлению платы за электрическую энергию ООО «Акрон» осуществлено сотрудником общества – начальником отдела договоров Л Александром Викторовичем.

Так, в соответствии с пунктом 3.17 должностной инструкции от 12.01.2015 № 109 Лов обязан принимать участие в модернизации программного комплекса по расчетам с юридическими лицами, синхронизации используемых в ПАО «ТНС энерго Марий Эл» программных комплексов и внедрять актуализированные изменения расчетов в пределах функции департамента реализации электроэнергии.

Более того, в материалы дела ПАО «ТНС энерго Марий Эл» представлены копии ведомостей электропотребления, высланных ООО «Акрон», подписанных Л

Должностное лицо в силу возложенных на него обязанностей должно знать требования антимонопольного законодательства и соблюдать их. Лов не принял всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от него по соблюдению требований

действующего законодательства, а, следовательно, в действиях Лов имеется вина в совершении административного правонарушения в форме неосторожности.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения Л. Имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Доказательства, подтверждающие, что правонарушение вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля, Л не представлены.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

В рамках рассмотрения административного дела антимонопольным органом не допущено существенных процессуальных нарушений. Лов надлежащим образом уведомлен о составлении протокола и о рассмотрении дела.

Состав административного правонарушения, совершенного Л и предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образуют:

- объект административного правонарушения – общественные отношения, связанные со злоупотреблением доминирующим положением и недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством;
- объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, состоит в действиях Л по необоснованному выставлению платы за электрическую энергию ООО «Акрон».
- субъект – начальник отдела договоров ПАО «ТНС энерго Марий Эл» Лов ;
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у Л имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: данное правонарушение является длящимся и по правилам части 2 статьи 4.5 КоАП РФ временем его совершения является дата вынесения приказа Марийского УФАС России от 27.07.2018 № 95 о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного следует, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения Л. Имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава

административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом исследован вопрос о применении в отношении Л статьи 2.9 КоАП РФ и признания совершенного административного правонарушения малозначительным.

Согласно статье 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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия Л, выразившиеся в необоснованном выставлении платы за электрическую энергию ООО «Акрон», являются нарушением антимонопольного законодательства и свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица, привлекаемого к административной ответственности к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению норм в сфере антимонопольного законодательства.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное Л правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им

административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом Марийского УФАС России в действиях Л не установлены обстоятельства, смягчающие либо отягчающие административную ответственность.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 4.1, 4.2, 4.3, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

Постановила:

Привлечь Л к административной ответственности по части 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

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

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

Администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787,

КПП 121501001,

ОКТМО 88701000

Наименование получателя: УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя – Отделение — НБ Республика Марий Эл

БИК банка 048860001,

код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140

счет получателя 40101810922020016001,

УИН 16100500000000159990

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 частями 1 и 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжално в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в 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 обжалния постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжално или опротестовано.

Заместитель руководителя –

начальник отдела
Ерошкина

О.В.