

, заместитель руководителя Оренбургского УФАС России – начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей Шлычков Александр Александрович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении по делу № 07-19-09/2015, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания» (...),

в присутствии представителя ООО «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания»: (...),

### **Установил:**

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ) поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее – Оренбургское УФАС России) по рассмотрению дела № 07-16-91/2014 о нарушении антимонопольного законодательства от 30.04.2015г. (...) обществом с ограниченной ответственностью «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания» (далее – ООО «ОКТК») признано нарушившим части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения действий, результатом которых является ущемление интересов других лиц. Ущемление интересов потребителей тепловой энергии – населения г. Оренбурга выражено в необоснованном завышении роста тарифов теплоснабжения для потребителей – населения г. Оренбурга.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно ч. 1 ст. 10 Гражданского кодекса РФ, не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Из материалов дела следует:

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 22 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в

том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов; выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

В силу пункта 10 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенных антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействия), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Частью 1 статьи 10 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.

Приказом Оренбургского УФАС России № 87 от 20.10.2006г. ПАО «Т Плюс» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, услуги теплоснабжения.

Согласно материалам дела, 01.12.2014г. состоялась реорганизация ОАО «Оренбургская теплогенерирующая компания» (...) в форме присоединения к ОАО «Волжская территориальная генерирующая компания» (...). Запись о прекращении деятельности ОАО «Оренбургская ТГК» путем реорганизации в форме присоединения к ОАО «Волжская ТГК» внесена в единый государственный реестр юридических лиц за номером (...) от 01.12.2014г. На основании Договора о присоединении и передаточного акта, правопреемником прав и обязанностей ОАО «Оренбургская ТГК» является ОАО «Волжская ТГК». Согласно Приложению № 1 «Перечень филиалов и представительств ОАО «Волжская ТГК» к Уставу ОАО «Волжская ТГК», ОАО «Волжская ТГК» филиал «Оренбургский» (...).

На основании ст. 58 Гражданского кодекса РФ (далее по тексту – ГК РФ), при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в правоотношение, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для стороны правоотношения, которую правопреемник заменил.

Таким образом, права и обязанности ОАО «Оренбургская ТГК» по заключенным договорам и осуществлению деятельности теплоснабжения жителей г.Оренбурга на рынке теплоснабжения в г.Оренбурге перешли к его универсальному правопреемнику ОАО «Волжская ТГК».

15.06.2015г. ОАО «Волжская территориальная генерирующая компания» переименовано в публичное акционерное общество «Т Плюс» (ПАО «Т Плюс»), место нахождения общества: (...).

ПАО «Т Плюс» осуществляет функции теплоснабжающей организацией на территории г.Оренбурга. ПАО «Т Плюс» владеет на праве собственности и ином законном основании источниками тепловой энергии и тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение

потребителей тепловой энергии. Являясь теплоснабжающей организацией, ПАО «Т Плюс» в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», осуществляет продажу потребителям и теплоснабжающим организациям произведенной или приобретенной тепловой энергии (мощности), теплоносителя.

Систему централизованного теплоснабжения г. Оренбурга составляют объединенные технологическим процессом источники теплоты (котельные, центральный тепловые пункты (ЦТП)), тепловые сети (магистральные и квартальные), прочие здания и сооружения и потребители тепловой энергии.

ПАО «Т Плюс» на праве собственности принадлежат источники теплоты – Сакмарская ТЭЦ, котельные Оренбургская и Черепановых, а также магистральные тепловые сети, по которым осуществляется передача тепловой энергии.

На основании разрешения Комитета по управлению имуществом г. Оренбурга о передачи муниципального имущества, закрепленного за предприятием на праве хозяйственного ведения, в аренду ПАО «Т Плюс», и итогового протокола заседания комиссии по проведению конкурса на право заключения договоров аренды основных средств (движимого и недвижимого имущества), принадлежащих Муниципальному унитарному предприятию «Городские объекты инженерной инфраструктуры» (далее по тексту – МУП «ГОИИ») на праве хозяйственного ведения Муниципального образования «город Оренбург» (далее по тексту – МО «г.Оренбург») от 21.12.2006г., утвержденного директором МУП «ГОИИ» Е.И.Демидовым, где указано, что победителем конкурса признано ПАО «Т Плюс» (как единственное подавшее заявку), между МУП «ГОИИ» и ПАО «Т Плюс» был заключен договор аренды движимого имущества № 213 от 01.10.2006г. Данным договором регулируются имущественные отношения по передаче собственности МО «г. Оренбург», находящейся в хозяйственном ведении МУП «ГОИИ», ПАО «Т Плюс» на праве аренды, и отношения, непосредственно связанные с режимом пользования имуществом (п. 1.1 договора). Одной из целей заключения указанного договора является обеспечение потребностей жителей г. Оренбурга в горячей воде и отопления (п. 1.2 договора). В соответствии с условиями заключенного договора ПАО «Т Плюс» во временное владение и пользование переданы котельные, ЦТП, теплообменное оборудование, внутриквартальные тепловые сети, иные здания и сооружения.

Все теплосетевые объекты, включенные в перечень арендованного имущества, являются составными частями системы теплоснабжения г. Оренбурга.

Приказом Оренбургского УФАС России № 141 от 24.10.2008г. общество с ограниченной ответственностью «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания» (далее по тексту - ООО «ОКТК») включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, на рынке услуг теплоснабжения в географических границах – г. Оренбург.

Согласно Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц от 11.12.2014г., дата регистрации ООО «ОКТК» - 12.12.2005г., основной вид деятельности - производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии).

В соответствии с Уставом ООО «ОКТК», основными видами деятельности являются оказание коммунальных услуг населению, передача и распределение тепловой энергии.

Таким образом, ООО «ОКТК» является теплоснабжающей организацией, оказывающей услуги по теплоснабжению.

К нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, ст. 11 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и ФЗ «О защите конкуренции»), и ст. 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

ФЗ «О защите конкуренции» формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 1 ст. 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом); не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции», настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности.

Согласно ст. 3 ФЗ «О защите конкуренции», настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности.

Согласно [п. 10 ст. 4](#) ФЗ «О защите конкуренции», монополистическая деятельность - злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением.

Ч. 1 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением установлен ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Из содержания ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» следует, что запрещаются

действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие):

1) установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара;

2) изъятие товара из обращения, если результатом такого изъятия явилось повышение цены товара;

3) навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);

4) экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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;

5) 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;

6) экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом;

7) установление финансовой организацией необоснованно высокой или необоснованно низкой цены финансовой услуги;

8) создание дискриминационных условий;

9) создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам;

10) нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования;

11) манипулирование ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности).

Для целей применения положений ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» подлежат установлению следующие обстоятельства:

- занятие хозяйствующим субъектом доминирующего положения на товарном рынке;

- наличие или угрозы наступления недопущения, ограничения, устранения или ущемления интересов других лиц действиями хозяйствующего субъекта в виде совершения действия, как предусмотренных, так и не предусмотренных указанной нормой;

- наличие причинной связи между последствиями и действиями субъекта.

Согласно абз. 3 п. 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Пределы осуществления гражданских прав – это законодательно очерченные границы деятельности лиц по реализации возможностей, составляющих содержание данных прав. Пределы осуществления гражданских прав могут определяться правилами о способах их осуществления. Границы осуществления гражданских прав не должны нарушать прав и охраняемых законом интересов других лиц.

С целью недопущения монополистической деятельностью, т.е. действий (бездействий), хозяйствующих субъектов, направленных на ущемление интересов других лиц, законодателем установлены рамки (пределы) осуществления гражданских прав в сфере предпринимательства, т.е. подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом ущемить права других лиц.

Следовательно, для признания действий (бездействий) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, ущемляющих интересы других лиц – достаточно одной лишь возможности наступления неблагоприятных последствий, и доказательств реального их наступления не требуется.

01.11.2006г. ПАО «Т Плюс» с согласия МУП «ГОИИ» заключило договор субаренды имущества, находящегося в муниципальной собственности, с ООО «ОКТК», зарегистрированный в ПАО «Т Плюс» 29.12.2006г. за № 375-10, Согласно Приложению № 1 к договору, ПАО «Т Плюс» передало в субаренду ООО «ОКТК» часть арендованного муниципального имущества за плату, в том числе участки внутриквартальных тепловых сетей – ввода в многоквартирные жилые дома и теплообменное оборудование.

Между ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» заключен договор субаренды имущества от 14.05.2012г., согласно которому ПАО «Т Плюс», с согласия МУП «ГОИИ», передало в субаренду объекты теплосетевого хозяйства за плату, находящиеся в аренде у ПАО «Т Плюс» по договору аренды № 213 от 01.10.2006г.

Между ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» заключен договор аренды движимого имущества от 26.12.2012г., согласно которому ПАО «Т Плюс» предоставляет во временное владение и пользование за плату имущество для предоставления услуг теплоснабжения потребителям г. Оренбурга.

Между ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» заключен договор аренды теплосетевого имущества от 27.12.2012г., согласно которому ПАО «Т Плюс» предоставляет во временное владение и пользование за плату имущество для предоставления услуг теплоснабжения потребителям г. Оренбурга.

Между ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» заключен договор аренды имущества № 227-10 от 05.05.2011г., согласно которому ПАО «Т Плюс» предоставляет во временное владение и пользование за плату имущество для предоставления услуг теплоснабжения потребителям г. Оренбурга.

Таким образом, ООО «ОКТК» является теплоснабжающей организацией, оказывающей услуги по теплоснабжению с использованием арендованного у ПАО «Т Плюс» теплосетевого хозяйства, потребителям тепловой энергии – населению г. Оренбурга.

Между ООО «ОКТК» (Принципал) и ПАО «Т Плюс» (Агент) заключен агентский договор № 567-тгк от 29.12.2007г., согласно которому, начиная с 01.01.2008г. ООО «ОКТК» поручает, а ПАО «Т Плюс» обязуется от своего имени, но за счет ООО «ОКТК», выполнять функции сбыта тепловой энергии потребителям (абонентам), получающим тепловую энергию от сетей ООО «ОКТК» (сети в субаренде), а именно:

- осуществлять отпуск тепловой энергии, теплоносителя потребителя (абонентам);
- производить расчеты в натуральном и стоимостном выражении за потребленную тепловую энергию, теплоноситель;
- осуществлять прием платежей от потребителей (абонентов), за потребленную тепловую энергию и теплоноситель;
- осуществлять другие действия, необходимые для выполнения поручения, по согласованию сторон.

Кроме того, Комиссией установлено, что ПАО «Т Плюс» заключает договоры теплоснабжения (снабжение тепловой энергией в горячей воде для целей оказания коммунальных услуг) с Потребителями (договор теплоснабжения № 732107, заключенный с ТСЖ «Гамма», договор теплоснабжения № 7628621, заключенный с ООО ТПК «Домохозяин»), согласно которым ПАО «Т Плюс», действующее на основании агентского договора № 567-тгк от 27.12.2007г., обязуется подавать Потребителям через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей сетевой воде, а Потребитель обязуется принимать и оплачивать тепловую энергию. Снабжение осуществлять от тепловых сетей, принадлежащих ООО «ОКТК» (на праве субаренды).

Отношения по теплоснабжению потребителей тепловой энергии (исполнителями коммунальных услуг) в г. Оренбурге построены следующим образом: ПАО «Т Плюс», действуя по поручению ООО «ОКТК», заключало от своего имени договоры теплоснабжения и горячего водоснабжения с потребителями тепловой энергии (исполнителями коммунальных услуг), но за счет ООО «ОКТК» по тарифам, утвержденных для ООО «ОКТК» и по тепловым сетям, находящихся во владении и пользовании ООО «ОКТК» по договору субаренды, заключенного с ПАО «Т Плюс».

Приказом Департамента от 07.12.2009г. № 31.1 утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ПАО «Т Плюс». Для бюджетных потребителей г. Оренбурга, получающие тепловую энергию непосредственно от ПАО «Т Плюс», утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются без учета НДС) в размере:

1) с 01.01.2010г. – 564, 30.

Приказом Департамента от 25.11.2010г. № 55-т/э утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ПАО «Т Плюс». Для бюджетных потребителей г. Оренбурга, получающие тепловую энергию непосредственно от ПАО «Т Плюс», утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются без учета НДС) в размере:

1) с 01.01.2011г. – 671, 46.

Приказом Департамента от 21.12.2011г. № 223-т/э утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ПАО «Т Плюс». Для потребителей - населения г. Оренбурга, получающие тепловую энергию непосредственно от ПАО «Т Плюс», утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются с учетом НДС) в размере:

1) с 01.01.2012г. по 30.06.2012г. - 792, 32;

2) с 01.07.2012г. по 31.08.2012г. - 839, 86;

3) с 01.09.2012г. по 31.12.2012г. – 886, 89.

Приказом Департамента от 27.12.2012г. № 257-т/э утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ПАО «Т Плюс». Для потребителей - населения г. Оренбурга, получающие тепловую энергию непосредственно от ПАО «Т Плюс», утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются с учетом НДС) в размере:

1) с 01.01.2013г. по 30.06.2013г. – 886, 89;

2) с 01.07.2013г. по 31.12.2013г. – 992, 44.

Приказом Департамента от 16.12.2013г. № 169-т/э утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ПАО «Т Плюс». Для потребителей - населения г. Оренбурга, получающие тепловую энергию непосредственно от ПАО «Т Плюс», утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются с учетом НДС) в размере:

1) с 01.01.2014г. по 30.06.2014г. – 992, 44;

2) с 01.07.2014г. по 31.12.2014г. – 1098, 17.

Приказом Департамента от 10.12.2009г. № 32.1 утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК». Для бюджетных потребителей ООО «ОКТК» утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются без учета НДС) в размере:

1) с 01.01.2010г. – 839, 55.

Приказом Департамента от 02.12.2010г. № 58-т/э утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК». Для бюджетных потребителей ООО «ОКТК» утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются без учета НДС) в размере:

1) с 01.01.2011г. – 959, 51.

Приказом Департамента от 21.12.2011г. № 224-т/э утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК». Для потребителей – населения г. Оренбурга утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются с учетом НДС) в размере:

1) 01.01.2012г. по 30.06.2012г. – 1132, 22;

2) с 01.07.2012г. по 31.08.2012г. - 1200, 16;

3) с 01.09.2012г. по 31.12.2012г. – 1253, 20.

Приказом Департамента от 27.12.2012г. № 243-т/э утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК». Для потребителей - населения г. Оренбурга утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются с учетом НДС) в размере:

1) с 01.01.2013г. по 30.06.2013г. – 1253, 20;

2) с 01.07.2013г. по 31.12.2013г. – 1383, 59.

Приказом Департамента от 16.12.2013г. № 168-т/э утверждены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК». Для потребителей - населения г. Оренбурга утверждены одноставочные тарифы, руб./Гкал (тарифы указываются с учетом НДС) в размере:

1) с 01.01.2014г. по 30.06.2014г. – 1383, 59;

2) с 01.07.2014г. по 31.12.2014г. – 1461, 10.

Согласно экспертному заключению Департамента по расчету тарифа на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК» г. Оренбург от 25.11.2010г., одними из расчетных показателей указанного тарифа:

- агентские вознаграждения;

- арендная плата;

- затраты на покупную тепловую энергию с учетом тарифа поставщика.

Согласно экспертному заключению Департамента по расчету тарифа на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК» г. Оренбург от 12.12.2011г., одними из расчетных показателей указанного тарифа:

- агентские вознаграждения;
- арендная плата;
- затраты на покупную тепловую энергию с учетом тарифа поставщика.

Согласно экспертному заключению Департамента по расчету тарифа на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК» г. Оренбург от 17.12.2012г., одними из расчетных показателей указанного тарифа:

- агентские вознаграждения;
- арендная плата;
- затраты на покупную тепловую энергию с учетом тарифа поставщика.

Согласно экспертному заключению Департамента по расчету тарифа на тепловую энергию, отпускаемую потребителям ООО «ОКТК» г. Оренбург от 12.12.2013г., одними из расчетных показателей указанного тарифа:

- агентские вознаграждения;
- арендная плата;
- затраты на покупную тепловую энергию с учетом тарифа поставщика.

Заключение договоров субаренды, договоров аренды и агентского договора привели к тому, что вырабатываемая тепловая энергия ПАО «Т Плюс» приобретается ООО «ОКТК» и значительно повысились тарифы на теплоснабжения для потребителей тепловой энергии – населения г. Оренбурга.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что произошли изменения в технологическом процессе поставки потребителям вырабатываемой ПАО «Т Плюс» тепловой энергии: производство тепловой энергии, транспортировка тепловой энергии, потребление тепловой энергии, фактически изменялся круг потребителей: у ПАО «Т Плюс» появляется один крупный (оптовый) покупатель – ООО «ОКТК», приобретающий тепловую энергию для продажи.

Схема теплоснабжения ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» для потребителей тепловой энергии – населения г. Оренбурга:

- в точке поставки тепловой энергии в сеть ООО «ОКТК» - ООО «ОКТК» покупает тепловую энергию у ПАО «Т Плюс» по тарифу, утвержденному для ПАО «Т Плюс» (затраты ООО «ОКТК» на покупную тепловую энергию с учетом тарифа поставщика является одним из расчетных показателей тарифа теплоснабжения, установленного для ООО «ОКТК»);
- далее тепловые сети, находящиеся в собственности и аренде у ПАО «Т Плюс»;
- далее тепловые сети, находящиеся в аренде и субаренде у ООО «ОКТК»

(арендная плата является одним из расчетных показателей тарифа теплоснабжения, установленного для ООО «ОКТК»);

- точка поставки тепловой энергии на границе жилых домов, в этой точке поставки ООО «ОКТК» поручает ПАО «Т Плюс» от своего имени, но за счет ООО «ОКТК» выполнять функции сбыта тепловой энергии населению г. Оренбурга на основании агентского договора № 567-тгк от 29.12.2007г., в этой точке поставки ПАО «Т Плюс» заключает договоры теплоснабжения с потребителями (абонентами) г. Оренбурга по тарифу теплоснабжения, установленному для ООО «ОКТК».

В силу технологического присоединения тепловых сетей, находящихся в собственности или аренде у ПАО «Т Плюс», ПАО «Т Плюс» имеет техническую возможность самостоятельно оказывать услуги теплоснабжения потребителям – населению г. Оренбурга по установленному Департаментом для ПАО «Т Плюс» тарифу теплоснабжения, который ниже установленного Департаментом тарифа теплоснабжения для ООО «ОКТК».

Совместные действия ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» по заключению договоров аренды, договоров субаренды и агентского договора привели к искусственному созданию необходимости утверждению тарифа теплоснабжения для ООО «ОКТК» и необоснованному завышению роста тарифов теплоснабжения для потребителей – населения г. Оренбурга, что влечет нарушение ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе заседания Комиссии установлено, что с 01.01.2015г. договор аренды, договор субаренды и агентский договор расторгнуты, теплоснабжения потребителей – населения г. Оренбурга в многоквартирных домах осуществляется ПАО «Т Плюс», без участия ООО «ОКТК». Данный факт подтверждает об отсутствии технических оснований для вовлечения в отношения, связанные с теплоснабжением потребителей – населения г. Оренбурга, посредника в лице ООО «ОКТК».

На основании вышеизложенного следует следующее:

- 1) факт доминирующего положения ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» установлен;
- 2) факт ущемления интересов потребителей тепловой энергии – населения г. Оренбурга установлен;
- 3) совместные действия ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» по заключению договора аренды, договора субаренды и агентского договора привели к необоснованному завышению роста тарифов теплоснабжения для потребителей – населения г. Оренбурга, что привело к ущемлению интересов потребителей, следовательно, наличие причинной связи между совместными действиями ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» и ущемление интересов потребителей этими действиями установлено.

Таким образом, совместные действия ПАО «Т Плюс» и ООО «ОКТК» по заключению договоров аренды, договоров субаренды и агентского договора содержат нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ, согласно которой хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, запрещаются действия (бездействие), результатом которых является ущемление интересов других лиц. Ущемление интересов потребителей тепловой

энергии – населения г. Оренбурга выражено в необоснованном завышении роста тарифов теплоснабжения для потребителей – населения г. Оренбурга.

Установление Оренбургским УФАС России факта нарушения требований ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» свидетельствует о наличии административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 14.31.1](#) КоАП РФ,

- влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Согласно пояснениям ООО «ОКТК» (...), представленным в материалы административного дела № 07-19-08/2015,

На рассмотрении административного дела № 07-19-09/2015г. представители ООО «ОКТК» поддержали позицию, изложенную в пояснениях.

Рассматриваемое административное дело № 07-19-09/2015г. должностное лицо считает доводы ООО «ОКТК» необоснованными.

П. 4 примечания ст. 14.31 КоАП РФ установлено, что за совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 либо ст.ст. 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 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 п.п. 5, 6 ст. 4.2 КоАП РФ, 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 п.п. 5, 6 ст. 4.2 КоАП РФ, 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.

В силу ч. 2 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

На основании ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «ОКТК», являясь участником гражданских правоотношений, обязано соблюдать требования антимонопольного законодательства о запрете на совершение действий (бездействий), результатом которых могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ ООО «ОКТК» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, поскольку у него имелась возможность для соблюдения установленных ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» требований, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (доказательств обратного ООО «ОКТК» не представлено). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Минимальный штраф составляет **300 000 рублей**.

Максимальный штраф составляет **1 000 000 рублей**.

В силу указанных положений административный штраф составляет **650 000 рублей** (300 000 руб. + (1 000 000 руб. – 300 000 руб.)/2).

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 КоАП РФ по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо приходит к выводу о том, что данное административное правонарушение не может быть признано малозначительным по следующим основаниям:

- поскольку совершение действий ООО «ОКТК» по заключению договоров аренды, договоров субаренды и агентского договора по своему характеру ущемляют интересы потребителей тепловой энергии – населения г. Оренбурга, поскольку, заключая указанные договоры, угрожал правам и законным интересам

потребителя тепловой энергии, путем необоснованного завышения тарифов теплоснабжения для потребителей – населения г. Оренбурга, что свидетельствует о противоправности действий ООО «ОКТК», что послужило основанием для рассмотрения дела антимонопольным органом.

Ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ установлено, что 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.

Перечень смягчающих ответственность обстоятельств, указанный в ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ, не является исчерпывающим.

Перечень отягчающих ответственность обстоятельств, указанный в ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ, также не является исчерпывающим.

Доказательства, подтверждающие наличие обстоятельств отягчающих, исключая административную ответственность ООО «ОКТК», в материалах дела отсутствуют.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие обстоятельства:

- на момент рассмотрения дела ООО «ОКТК» прекратило нарушение антимонопольного законодательства;
- ООО «ОКТК» к административной ответственности за аналогичное правонарушение ранее не привлекалось.

С учетом изложенного, размер административного штрафа подлежит уменьшению на две восьмые разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, то есть на 175 000 рублей ((1 000 000 руб. – 300 000 руб.) / 8 \* 2)).

Окончательный размер штрафа по ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ составляет 475 000 рублей (650 000 руб. – 175 000 руб.).

На основании изложенного, учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на ООО «ОКТК» в размере 475 000 рублей, будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Руководствуясь ст.ст. 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

## ПОСТАНОВИЛ:

1. ООО «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания» признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на ООО «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания» административный штраф в размере 475 000 (четыреста семьдесят пять тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 #M12293 0 901807667 126588541 24883 81 3020189940 4 4105671604 3859609951 3277815455 статьей 31.5#S КоАП РФ.

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

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ) влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном статьями 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст. 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.

Заместитель руководителя Управления –

начальник отдела антимонопольного и

рекламного контроля, общественных связей

А.А.Шлычков

