

Постановление

о наложении штрафа по делу № 03-07/07-2018

об административном правонарушении

06 марта 2018 года
Йошкар-Ола

г.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в лице заместителя руководителя, рассмотрев протокол № 03-07/07-2018 от 25 января 2018 года и материалы административного дела № 03-07/07-2018, возбужденного в отношении юридического лица ПАО «ТНС энерго Марий Эл» (адрес места регистрации юридического лица: г. Йошкар-Ола, ул. Й. Кырли, д. 21, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, ИНН 1215099739, ОГРН 1051200000015, запись о создании юридического лица в единый государственный реестр юридических лиц внесена 01.01.2005), 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 на общедомовые нужды в жилых домах с непосредственной формой управления на территории Республики Марий Эл, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя общества М. по доверенности от 23.10.2017 № 141/17 и О. по доверенности от 25.12.2017 № 1Д-775,

Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 03-07/07-2018 в отношении ПАО «ТНС энерго Марий Эл» по факту нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в выставлении необоснованной платы за электрическую энергию на общедомовые нужды в жилых домах с непосредственной формой управления на территории Республики Марий Эл, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В адрес лица, привлекаемого к административной ответственности

12.12.2017 направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 03-07/9391), которое получено обществом 20.12.2017.

Протокол об административном правонарушении № 03-07/07-2018 от 25.01.2018 составлен в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии представителей общества М. и О. по доверенности.

Копия протокола № 03-07/07-2018 (исх. № 03-07/483) вручена представителю по доверенности в день составления протокола и направлена по юридическому адресу общества. Копия данного протокола согласно уведомлению органа почтовой связи получена ПАО «ТНС энерго Марий Эл» 29.01.2018.

Определением от 08.02.2018 (исх. № 03-07/908) рассмотрение дела № 03-07/07-2018 об административном правонарушении отложено в целях получения дополнительных документов. Копия данного определения направлена по юридическому адресу общества и согласно уведомлению органа почтовой связи, получена ПАО «ТНС энерго Марий Эл» 19.02.2018.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем

В силу [статьи 5](#) Закона о защите конкуренции 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.

Согласно проведенному Марийским УФАС России анализу состояния конкурентной среды на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Республики Марий Эл от 20.03.2017 ПАО «ТНС энерго Марий Эл» занимает доминирующее положение с долей 86,59 %.

Таким образом, на ПАО «ТНС энерго Марий Эл» возложена обязанность по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

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.

Согласно части 1 статьи 153 Жилищного кодекса РФ (далее – ЖК РФ)

граждане и организации обязаны своевременно и полностью вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги. Плата за жилое помещение и коммунальные услуги для собственника помещения в многоквартирном доме включает в себя, среди прочего, плату за коммунальные услуги.

Плата за коммунальные услуги включает в себя и плату за электрическую энергию (части 2 - 4 статьи 154 ЖК РФ). Порядок начисления платы за коммунальные услуги определен статьей 157 ЖК РФ и Правилами № 354.

В соответствии с частью 1 статьи 157 ЖК РФ размер платы 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.

Абзацем первым пункта 44 Правил № 354 определено, что размер платы за коммунальную услугу, предоставленную на общедомовые нужды в многоквартирном доме, оборудованном коллективным (общедомовым) прибором учета, за исключением коммунальной услуги по отоплению, определяется в соответствии с формулой 10 приложения № 2 к данным Правилам.

Согласно абзацу второму пункта 44 Правил № 354 установлено, что распределяемый в соответствии с формулами 11-14 приложения № 2 к данным Правилам между потребителями объем коммунальной услуги, предоставленной на общедомовые нужды за расчетный период, не может превышать объема коммунальной услуги, рассчитанного исходя из нормативов потребления коммунальной услуги, предоставленной на общедомовые нужды, за исключением случаев, когда общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме, проведенным в установленном порядке, принято решение о распределении объема коммунальной услуги в размере превышения объема коммунальной услуги, предоставленной на общедомовые нужды, определенного исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета, над объемом, рассчитанным исходя из нормативов потребления коммунальной услуги, предоставленной на общедомовые нужды, между всеми жилыми и нежилыми помещениями пропорционально размеру общей площади каждого жилого и нежилого помещения.

Абзац третий пункта 44 Правил № 354 предусматривает, что при расчете платы за коммунальную услугу, предоставленную на общедомовые нужды потребителю в нежилом помещении, используются цены (тарифы), установленные для населения.

В соответствии с абзацем четвертым пункта 44 Правил № 354 если общедомовые (коллективные) и все индивидуальные (квартирные) приборы учета имеют одинаковые функциональные возможности по определению

объемов потребления коммунальной услуги дифференцированно по времени суток или по иным критериям, отражающим степень использования коммунальных ресурсов, объемы коммунальной услуги, предоставленной за расчетный период на общедомовые нужды, определяются отдельно по каждому времени суток или иному критерию и распределяются между потребителями в соответствии с абзацем первым пункта 44 Правил № 354.

В иных случаях объем коммунальной услуги, предоставленной за расчетный период на общедомовые нужды, определяется и распределяется между потребителями в многоквартирном доме согласно абзацу 1 пункта 44 Правил № 354 без учета дифференциации этого объема по времени суток или по иным критериям, отражающим степень использования коммунальных ресурсов.

Пункт 44 Правил № 354 предусматривает определение размера платы за коммунальные услуги холодного, горячего водоснабжения, электроснабжения, предоставленные на общедомовые нужды в многоквартирном доме, оборудованном коллективным (общедомовым) прибором учета, на основании показаний такого прибора учета. Когда определенный по показаниям коллективного (общедомового) прибора учета размер платы за коммунальные услуги, предоставленные на общедомовые нужды, превышает установленный размер норматива потребления коммунальных услуг, то в силу абзаца второго пункта 44 Правил № 354 размер платы за коммунальные услуги, предоставленные на общедомовые нужды, ограничивается размером соответствующего норматива.

Данное правило применяется вне зависимости от способа управления многоквартирным домом всеми исполнителями коммунальных услуг, оно принято Правительством Российской Федерации в целях обеспечения защиты прав потребителей от необоснованных платежей и соответствует действующему законодательству.

Марийским УФАС России установлено, что ПАО «ТНС энерго Марий Эл» в многоквартирных жилых домах с непосредственной формой управления, расположенных в муниципальном образовании городского округа «Город Йошкар-Ола», муниципальном образовании «Медведевский муниципальный район», муниципальном образовании «Звениговский муниципальный район» и в иных муниципальных районах Республики Марий Эл начисление платы за электрическую энергию, предоставленную на общедомовые нужды с июля 2016 года по май 2017 года производило с нарушением пункта 44 Правил № 354.

Например, в жилом доме № *** по ул. Рябилина г. Йошкар-Олы произведено распределение объема электроэнергии на общедомовые нужды за июль 2016 года в размере (xxx), указанный объем выше установленного норматива на потребление электрической энергии на (xxx), а, следовательно, ПАО «ТНС энерго Марий Эл» собственникам данного многоквартирного дома

выставлена необоснованная плата за потребленную электрическую энергию на общедомовые нужды в размере более (xxx) рублей.

В жилом доме № *** по ул. Лесная д. Люльпаны Медведевского района Республики Марий Эл произведено распределение объема электроэнергии на общедомовые нужды за июль 2016 года в размере (xxx), указанный объем выше установленного норматива на потребление электрической энергии на (xxx). Таким образом, собственникам помещений необоснованно выставлена к оплате сумма в размере более (xxx) рублей.

В жилом доме *** по ул. Строителей г. Козьмодемьянска Республики Марий Эл произведено распределение объема электроэнергии на общедомовые нужды, в августе 2016 года в размере (xxx), что превышает установленный норматив на (xxx). Следовательно, собственники помещений понесли дополнительные расходы на оплату электрической энергии более (xxx) рублей.

Аналогично ПАО «ТНС энерго Марий Эл» рассчитывало плату за электрическую энергию в других многоквартирных жилых домах с непосредственной формой управления на территории Республики Марий Эл, что нарушает права неопределенного круга потребителей.

При этом решения о распределении объема коммунальной услуги в размере превышения объема коммунальной услуги, предоставленной на общедомовые нужды, определенного исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета, над объемом, рассчитанным исходя из нормативов потребления коммунальной услуги, предоставленной на общедомовые нужды, между всеми жилыми и нежилыми помещениями пропорционально размеру общей площади каждого жилого и нежилого помещения, не принимались.

Ресурсоснабжающая организация является исполнителем коммунальных услуг при выборе собственниками и пользователями помещений в многоквартирном доме непосредственного способа управления.

Из содержания части 2.1 статьи 161 ЖК РФ следует, что при осуществлении непосредственного управления многоквартирным домом собственниками помещений в данном доме лица, выполняющие работы по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме, обеспечивающие электроснабжение несут ответственность перед собственниками помещений в данном доме за выполнение своих обязательств в соответствии с заключенными договорами, а также в соответствии с установленными Правительством Российской Федерации правилами содержания общего имущества в многоквартирном доме, правилами предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах.

Из указанного следует, что ПАО «ТНС энерго Марий Эл» в целях соблюдения требований пункта 44 Правил № 354 и прав потребителей с 01.07.2016 обязано было прекратить выставление «сверхнормативного ОДН» жителям многоквартирных домов с непосредственной формой управления на территории Республики Марий Эл. Однако указанные действия гарантирующим поставщиком не совершены.

Таким образом, ПАО «ТНС энерго Марий Эл» выставило необоснованную плату за электрическую энергию на общедомовые нужды в жилых домах с непосредственной формой управления на территории Республики Марий Эл, чем нарушило часть 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 14.31.1](#) КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Согласно пункту 2 статьи 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 предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Событие административного правонарушения – нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся выставлении необоснованной платы за электрическую энергию на общедомовые нужды в жилых домах с непосредственной формой управления на территории Республики Марий Эл.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

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 18.05.2017 № 110 о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Состав административного правонарушения, совершенного ПАО «ТНС энерго Марий Эл» 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 ПАО «ТНС энерго Марий Эл», являющегося субъектом, занимающим доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Республики Марий Эл;
- субъект – ПАО «ТНС энерго Марий Эл»;
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ПАО «ТНС энерго Марий Эл» имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

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 пункту 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 предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Из приведенной нормы следует, что виновность юридического лица в совершении административного правонарушения определяется в зависимости от принятия им исчерпывающих мер по соблюдению требований действующего законодательства.

В данном случае доказательств, свидетельствующих о принятии ПАО «ТНС энерго Марий Эл» мер по исполнению публично-правовых обязательств в сфере антимонопольного законодательства, по недопущению правонарушения и невозможности его предотвращения, в материалах дела не имеется.

Действия ПАО «ТНС энерго Марий Эл», выразившиеся в выставлении платы за электрическую энергию на общедомовые нужды в жилых домах с непосредственной формой управления на территории Республики Марий Эл, совершены с нарушением требований антимонопольного законодательства.

Таким образом, должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные по делу доказательства в их взаимной связи и совокупности, считает, что ПАО «ТНС энерго Марий Эл» не приняло всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от участника правоотношений по соблюдению требований антимонопольного законодательства, а, следовательно, в действиях общества имеется вина в совершении административного правонарушения.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ПАО «ТНС энерго Марий Эл». 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.

На рассмотрении дела ПАО «ТНС энерго Марий Эл» заявлено ходатайство от 06.03.2018 вх. № 2244 об отложении рассмотрения дела № 03-07/07-2018. Ходатайство мотивировано тем, что Марийским УФАС России рассматривается вопрос исполнения ПАО «ТНС энерго Марий Эл» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства № 03-24/12-2017 от 18.10.2017.

Однако данное обстоятельство не является основанием для отложения рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении общества.

Кроме того, сроки рассмотрения дела об административном правонарушении прямо закреплены статьей 29.6 КоАП РФ. В рассматриваемом случае возможность продления срока рассмотрения дела отсутствует с учетом ранее принятого определения об отложении рассмотрения дела от 08.02.2018 (исх. № 03-07/908).

Дополнительно должностным лицом исследован вопрос о применении в отношении общества статьи 2.9 КоАП РФ и признании совершенного 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 ПАО «ТНС энерго Марий Эл», выразившиеся выставлении необоснованной платы за электрическую энергию на общедомовые нужды в жилых домах с непосредственной формой управления на территории Республики Марий Эл, 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 ПАО «ТНС энерго Марий Эл» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем отсутствуют основания для признания его малозначительным.

По смыслу 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 и отягчающие административную ответственность.

При расчете административного штрафа антимонопольный орган руководствуется Методическими рекомендациями Федеральной антимонопольной службы от 13.07.2015 № АИ/34839/15 по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц за совершением административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 КоАП РФ (далее – Методические рекомендации).

В соответствии с пунктом 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2-7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ.

Перечень обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в силу части 2 статьи 4.2 КоАП РФ не является исчерпывающим. Должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в данном Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Марийским УФАС России установлено наличие трех смягчающих обстоятельств, а именно: оказание обществом содействия антимонопольному органу в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; прекращение действий по совершенному правонарушению и совершение действий по исполнению предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства № 03-24/12-2017 от 18.10.2017.

На основании изложенного, административный штраф в соответствии с санкцией части 1 статьи 14.31 КоАП РФ на ПАО «ТНС энерго Марий Эл» за совершенное административное правонарушение составляет 387 500 рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 4.1, 4.2, 4.3, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

Постановила:

Привлечь ПАО «ТНС энерго Марий Эл» (адрес места регистрации юридического лица: г. Йошкар-Ола, ул. Й. Кырли, д. 21, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, ИНН 1215099739, ОГРН 1051200000015, запись о

создании юридического лица в единый государственный реестр юридических лиц внесена 01.01.2005) к административной ответственности по части 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде штрафа в размере 387 500 (триста восемьдесят семь тысяч пятьсот) 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.

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 обжаловано 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 обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя