

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 589/03-АДМ-2016 об административном правонарушении

«21» декабря 2016 г.

г. Кемерово

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, Кухарская Наталья Евгеньевна (далее – должностное лицо Кемеровского УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 589/03-АДМ-2016, возбужденного в отношении Акционерного общества «Кемеровская теплосетевая компания» (650070, г. Кемерово, ул.Свободы, 10, ИНН/КПП 4205243202/420501001, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 28.04.2012 г.) (далее – АО «Кемеровская теплосетевая компания»), по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по делу № 97/А-10-2013 от 21.11.2016 г. (решение в полном объеме изготовлено 01.12.2016 г.). АО «Кемеровская теплосетевая компания» было признано нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Нарушение АО «Кемеровская теплосетевая компания» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции выразилось в неправомерном начислении АО «Кемеровская теплосетевая компания» дополнительной платы за тепловую энергию (отопление), ООО «УК «Жилищник», результатом чего явилось ущемление интересов ООО «УК «Жилищник».

За 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, ответственность предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

06.12.2016 г. Кемеровским УФАС России в адрес АО «Кемеровская теплосетевая компания» было направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 03/11020), в котором было указано, что законному представителю АО «Кемеровская теплосетевая компания» надлежит явиться 21.12.2016 г. в

Кемеровское УФАС России для дачи объяснений по факту нарушения, а также для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

В назначенное время 21.12.2016 г. на процедуру составления и подписания протокола законный представитель АО «Кемеровская теплосетевая компания», надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении, не явился, направив защитника – <...> (доверенность № 2-877 от 15.07.2016 г.).

При участии защитника АО «Кемеровская теплосетевая компания» был составлен и подписан протокол по делу № 589/03-АДМ-2016 об административном правонарушении (исх. №03/11544 от 21.12.2016 г.). Копия протокола направлена в адрес законного представителя АО «Кемеровская теплосетевая компания», а также вручена защитнику.

21.12.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство АО «Кемеровская теплосетевая компания» о рассмотрении дела № 589/03-АДМ-2016 в день составления протокола об административном правонарушении.

При рассмотрении дела № 589/03-АДМ-2016 об административном правонарушении защитник АО «Кемеровская теплосетевая компания» пояснил, что попытка АО «Кемеровская теплосетевая компания» решить вопрос о правомерности предъявления объема тепловой энергии, поставленной ООО «УК «Жилищник» в горячей воде, в рамках действующего законодательства путем предъявления иска в Арбитражный суд Кемеровской области свидетельствует о незлонамеренном заблуждении первого относительно характера возникших в связи с предъявлением дополнительного объема энергии правоотношений.

Немедленно, после вступления в силу решения Арбитражного суда кемеровской области по делу №А27-19122-2013 АО «Кемеровская теплосетевая компания» в добровольном порядке произвело корректировку выставленных ООО «УК «Жилищник» счетов-фактур за рассматриваемый в деле период. 14.10.2016 в адрес ООО «УК «Жилищник» направлены корректировочные счета-фактуры (сопроводительное письмо исх. №10-2/26-57129/16). В связи с чем защитник просил применить минимальный размер штрафа.

Изучив материалы дела, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

В соответствии с нормами статей 161, 162 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) и условиями договоров управления многоквартирными домами, расположенных в Ленинском районе города Кемерово ООО «УК «Жилищник» по заданию собственников помещений в течении согласованного срока за плату приступило к оказанию услуги и выполнению работ по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в домах, предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользующимися помещениями лицам.

АО «Кемеровская теплосетевая компания» с 01.08.2012 г. выполняет обязательства по поставке теплоснабжения и горячего водоснабжения перед ООО «УК «Жилищник», что подтверждается взаимными расчетами сторон.

Установленные приборы (Акты №5538 от 13.06.2012 г. и №4061 от 01.07.2013 г.) в многоквартирных домах на основании произведенных совместно с ресурсоснабжающими организациями (как с ОАО «Кузбассэнерго», так и с ОАО «Кемеровская теплосетевая компания») технических осмотров приборов учета тепловой энергии и проверки комплектности необходимой технической документации были допущены в эксплуатацию, что подтверждается актами, следовательно были согласованы и их проекты и методика расчета потребления тепловой энергии на отопление.

Согласно проектам приборов учета тепловой энергии в целях учета горячей воды применяются как датчики расхода коммунального ресурса, так и его температуры, поэтому указанные приборы помимо тепловой энергии на отопление, рассчитывают тепловую энергию на линии горячего водоснабжения.

Согласно сведениям, представленным АО «Кемеровская теплосетевая компания» (вх. № 4945 от 13.08.2013 г., вх. № 5174 от 23.08.2013г.) при расчете количества (объема), а также пояснениям представителей общества, участвующих в заседаниях Комиссии, при расчете количества (объема), потребленной ООО «УК «Жилищник» тепловой энергии в период с 01.01.2013 г. по 01.08.2013 г. использовался следующий порядок (методика):

1. При наличии коллективных (общедомовых) приборов учета в многоквартирных жилых домах определение количества тепловой энергии осуществляется по показаниям указанных приборов учета.
2. При отсутствии коллективных (общедомовых) приборов учета в многоквартирных жилых домах определение количества тепловой энергии осуществляется по формуле, установленной в подпункте «в» пункта 21 Правил, обязательных при заключении договоров снабжения коммунальными ресурсами для целей оказания коммунальных услуг (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 г. №124).
3. В отношении нежилых помещений, являющихся объектами теплоснабжения и не входящими в состав многоквартирного жилого дома, определение количества тепловой энергии осуществляется:

- при наличии приборов учета тепловой энергии – по показаниям указанных приборов учета;

- при отсутствии приборов учета тепловой энергии – в соответствии с разделом 5 Правил учета отпуска тепловой энергии ПР 34-70-010-85 (утв. Главным техническим управлением по эксплуатации энергосистем Минэнерго СССР 22.07.1985, Главгосэнергонадзором 31.07.1985).

Задолженность ООО «УК «Жилищник» за фактически полученные в период с марта 2013 г. по июль 2013 г. включительно (в отсутствии заключенного договора) ресурсы по учетной записи № 4084 составляет 159 329 759,07 рублей.

Многоквартирные жилые дома, расположенные по адресу: г. Кемерово, пр. Ленина, 141а, пр. Комсомольский, 43а, оборудованы общедомовыми узлами учета тепловой энергии и горячей воды, которые допущены в эксплуатацию.

Определение количества тепловой энергии и горячей воды осуществляется в соответствии с пунктом 21 Правил, обязательных при заключении договоров

снабжения коммунальными ресурсами для целей оказания коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 №124 (далее – Правила №124).

Согласно актам повторного допуска в эксплуатацию пункта учета тепловой энергии и теплоносителя от 13.06.2012 г. № 5538 и от 01.07.2013 г. № 4061 АО «Кемеровская теплосетевая компания» произведен технический осмотр приборов пункта учета тепловой энергии у потребителя ООО УК «Жилищник» (пр. Комсомольский, 43а, пр.Ленина, 141а). В данных актах указано, что монтаж приборов учета выполнен согласно Правилам учета тепловой энергии и теплоносителя. Документация имеется.

Приборы учета на вышеуказанных объектах установлены ООО «ТЭССА».

Согласно письму (исх. №06/00/67 от 13.06.2013 г.) ООО «ТЭССА», направленному в адрес ООО УК «Жилищник», установленные теплосчетчики на вышеуказанных объектах производят расчет энергии следующим образом:

1. При 2-х трубной системе теплоснабжения с открытым разбором горячей воды:

Теплосистема 1 – вычисление общего теплопотребления, в т.ч. тепловой энергии в системе ГВС.

Теплосистема 2 – вычисление тепловой энергии в системе ГВС.

Таким образом, для вычисления тепловой энергии, потраченной в системе отопления необходимо вычесть количество Теплосистемы 2 из количества Теплосистемы 1.

$$Q_{\text{общ}} = Q_{\text{от}} + Q_{\text{ГВС}}$$

$$Q_{\text{от}} = Q_{\text{общ}} - Q_{\text{ГВС}}$$

2. При 4-х трубной системе теплоснабжения:

Теплосистема 1 – вычисление тепловой энергии в системе отопления.

Теплосистема 2 – вычисление тепловой энергии в системе ГВС.

Кроме того, аналогичный ответ (исх. №К53 от 11.06.2013 г.) был направлен официальным представителем завода-изготовителя приборов учета «Взлет» ООО «Взлет-Кузбасс» в адрес ООО УК «Жилищник».

На примере потребления тепловой энергии за апрель 2013 года при двухтрубной системе, открытой схеме в доме, расположенном по адресу: г. Кемерово, пр. Ленина, 141а:

ТС1 (первая-вторая страницы отчеты общедомового прибора учета (ОДПУ)) включает в себя суммарное потребленное количество теплоты на отопление и горячее водоснабжение – 94,305 Гкал.

ТС2 (третья-четвертая страницы отчета ОДПУ) включает в себя количество теплоты, потребленной только на горячее водоснабжение – 20.883 Гкал (с учетом времени

потребления коммунальных ресурсов – 744 ч.), таким образом, количество теплоты, потребленной на отопление рассчитывается, как разница между показателями ТС1 и ТС2, то есть $94,305 - 20,883 = 73,422$ Гкал.

Данный расчет соответствует проекту на узел учета тепловой энергии, установленный на вышеуказанном объекте.

Однако, АО «Кемеровская теплосетевая компания» применяет иную методику расчета количества (объема) коммунального ресурса, а именно от показателей ТС1 отнимается объем потребленной горячей воды по ТС2, умноженной на удельное количество теплоты при температуре 65°C , то есть:

$$94,305 - (294,313 \cdot 0,065) = 94,305 - 19,130 = 75,175 \text{ Гкал.}$$

Именно, вышеуказанное значение АО «Кемеровская теплосетевая компания» предъявляло к оплате ООО «УК «Жилищник».

Таким образом, разница между расчетами составляет 1,75 Гкал за апрель месяц.

Так, из пояснений представителей АО «Кемеровская теплосетевая компания» следует, что разногласия по порядку определения количества потребленной тепловой энергии, возникшие между АО «Кемеровская теплосетевая компания» и ООО «УК «Жилищник», обусловлены применением ООО «УК «Жилищник» в расчетах тарифа на горячую воду, установленного в рублях за куб./м., без учета тепловой энергии, израсходованной на нужды горячего водоснабжения, в то время как АО «Кемеровская теплосетевая компания» при определении объема и стоимости потребленных коммунальных ресурсов руководствуется двухкомпонентным тарифом на горячую воду, определяя количество тепловой энергии, израсходованное на горячее водоснабжение.

09.09.2013 г. в адрес Кемеровского УФАС России от ООО «УК «Жилищник» поступило письмо (вх. №5512) с приложением копии ответа Региональной энергетической комиссии Кемеровской области (далее – РЭК КО) (исх. №См-2-37/1205-01 от 05.08.2013 г.), согласно которому предъявление АО «Кемеровская теплосетевая компания» счетов за тепловую энергию, расходуемую в полотенцесушителях при реализации горячей воды ресурсоснабжающей организацией, неправомерно.

Согласно пояснениям ООО «Взлет-Кузбасс», поступившем в адрес Кемеровского УФАС России (вх. №7906 от 20.12.2013 г.) в случае установки приборов учета тепловой энергии марки «Взлет-ТСР» (ТСРВ-024М), «Взлет ЭР» (ЭРСВ-420Л), «Взлет ТПС», ПД-Р

Объем тепловой энергии определяется по формулам в зависимости от вида системы отопления:

Для 2-х трубной системы теплоснабжения с тупиковым либо циркуляционным ГВС:

$$W1 = m1 \cdot (t1 - t_{х.в}),$$

$$W2 = m2 \cdot (t2 - t_{х.в}),$$

$$W3 = W1 - W2.$$

Для 2-х трубной системы теплоснабжения:

Для системы отопления (теплосистема 1):

$$W1=m1*(t1-tx.в),$$

$$W2=m2*(t2-tx.в),$$

$$W3=W1-W2.$$

Для системы отопления (теплосистема 2):

$$W1=m3*(t3-tx.в),$$

$$W2=m4*(t4-tx.в),$$

$$W3=W1-W2.$$

Таким образом, теплосчетчиком определяется общее количество тепловой энергии, полученной потребителем.

31.01.2014 г. в адрес Кемеровского УФАС России от Администрации г. Кемерово поступило письмо (вх. №584), согласно которому установленные и введенные в эксплуатацию специализированными организациями общедомовые приборы учета тепловой энергии в многоквартирных домах имеют согласованные проекты и методику расчета потребления тепловой энергии на отопление.

В целях учета тепловой энергии общедомовые приборы учета оборудованы датчиками расхода коммунального ресурса и его параметров (температуры), следовательно, общедомовые приборы учета фиксируют не только значение тепловой энергии на отопление, но и учитывают значение тепловой энергии на горячее водоснабжение.

Применимо к двухтрубной системе теплоснабжения – прибор учета фиксирует общее значение поступившей тепловой энергии и на нужды отопления и горячего водоснабжения, при этом в контуре горячего водоснабжения тепловычислитель отдельно фиксирует значение тепловой энергии в горячей воде, следовательно, для определения тепловой энергии на нужды отопления необходимо из общего значения всей поступившей тепловой энергии отнять значение тепловой энергии на горячее водоснабжение.

Общедомовой прибор учета тепловой энергии определяет каждое значение в отдельности, как для нужд отопления, так и для горячего водоснабжения при четырехтрубной системы водоснабжения.

Таким образом, при определении объема тепловой энергии поставляемой в многоквартирные дома, независимо от типов систем теплоснабжения дополнительных математических расчетов не требуется.

Пунктом 11 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении) установлено, что теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на

праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

В соответствии с пунктами 1, 4 статьи 15 Закона о теплоснабжении потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

Теплоснабжающие организации, в том числе единая теплоснабжающая организация, и теплосетевые организации в системе теплоснабжения обязаны заключить договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии и (или) теплоносителя в объеме, необходимом для обеспечения теплоснабжения потребителей тепловой энергии с учетом потерь тепловой энергии, теплоносителя при их передаче. Затраты на обеспечение передачи тепловой энергии и (или) теплоносителя по тепловым сетям включаются в состав тарифа на тепловую энергию, реализуемую теплоснабжающей организацией потребителям тепловой энергии, в порядке, установленном основами ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктами 1, 4 статьи 17 Закона о теплоснабжении передача тепловой энергии, теплоносителя осуществляется на основании договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, заключенного теплосетевой организацией с теплоснабжающей организацией.

Оплата услуг по передаче тепловой энергии осуществляется в соответствии с тарифом на услуги по передаче тепловой энергии.

Согласно пункту 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору энергоснабжения 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.

В силу [пункта 1 статьи 541](#) ГК РФ энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении.

Положениями статьи 544 ГК РФ предусмотрено, что оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии, порядок расчетов определяется законом, либо соглашением сторон.

В соответствии с пунктом 57 Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 №109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» (далее – Постановление №109) в счетах на оплату тепловой энергии (мощности) помимо суммарного платежа должны отдельно указываться

стоимость отпущенной потребителю энергии (мощности), стоимость услуг по ее передаче и стоимость услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения энергией потребителей.

Согласно пункту 66 Постановления №109 тарифы на услуги по передаче тепловой энергии (мощности) устанавливаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной службой по тарифам.

01.08.2014 г. в Кемеровское УФАС России поступило письмо Государственной жилищной инспекции (878ф) с приложением копии ответа РЭК КО исх. №см-8-6/1852-01 от 24.07.2014 г.

Согласно вышеуказанному ответу РЭК КО Постановлением РЭК КО от 30.11.2011 №368, от 30.12.2012 №537, 538, от 31.12.2012 №608, 610, 612, от 15.02.2013 №27, 29 для АО «Кемеровская теплосетевая компания» установлены тарифы на горячую воду в открытой системе горячего водоснабжения, которые должны применяться в следующем порядке:

1. В случае отсутствия на объекте потребления узла учета тепловой энергии стоимость потребленного ресурса определяется как произведение величины тарифа на горячую воду в открытой системе горячего водоснабжения и количества ресурса, рассчитанного в порядке, предусмотренным действующим законодательством.
2. В случае наличия на объекте потребления узла учета тепловой энергии, в том числе с функцией измерения потребленного количества тепловой энергии на нужды горячего водоснабжения (Гкал) и количества отобранного теплоносителя (м^3), стоимость потребленных ресурсов определяется исходя из показаний приборов учета утвержденных регулирующим органом соответствующих тарифов.

Оплате подлежит фактически полученное абонентом количество тепловой энергии и теплоносителя (горячей воды). При этом фактическое количество тепловой энергии на нужды горячего водоснабжения может отличаться от величины содержания тепловой энергии в 1 м^3 горячей воды, использованной при установлении рассматриваемых тарифов.

АО «Кемеровская теплосетевая компания», в рассматриваемый период, являлась теплоснабжающей и теплосетевой организацией и посредством открытой системы теплоснабжения производила отпуск тепловой энергии на отопление и горячее водоснабжение на объекты жилого фонда, обслуживаемого ООО «УК «Жилищник».

Тепловая энергия и горячая вода приобретается ООО «УК «Жилищник» в связи с предоставлением коммунальных услуг гражданам.

Для таких категорий потребителей, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии на первое полугодие 2013 года установлены тарифы на горячую воду постановлениями РЭК от 30.11.2012 № 368 и от 30.12.2012 № 537: 55,91 руб./куб.м и 64,15 руб./куб.м.

ООО «УК «Жилищник» оплачивают тепловую энергию по одноставочному тарифу, установленному РЭК КО для потребителей оплачивающих производство и передачу тепловой энергии без НДС. Население оплачивает тепловую энергию по одноставочному тарифу с НДС. Разница между данными тарифами отсутствует.

Коммунальный ресурс приобретался у снабжающей организации управляющей компанией не в целях личного потребления и (или) перепродажи, а для предоставления гражданам-потребителям коммунальных услуг. Поэтому приоритетному применению подлежат нормы жилищного законодательства (пункт 8 статьи 5 Жилищного кодекса Российской Федерации, далее – ЖК РФ).

Вместе с тем АО «Кемеровская теплосетевая организация», полагая не подлежащими применению вышеуказанные тарифы, определила стоимость горячего водоснабжения расчетным путем.

Согласно [части 1 статьи 157](#) Жилищного кодекса Российской Федерации 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 местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Количество потребленной тепловой энергии и горячей воды должно определяться из показаний приборов учета, установленных на объектах.

В силу пункта 38 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила № 354), размер платы за коммунальные услуги рассчитывается по тарифам (ценам) для потребителей, установленным ресурсоснабжающей организацией в порядке, определенном законодательством Российской Федерации о государственном регулировании цен (тарифов).

Как установлено Седьмым Арбитражным апелляционным судом (постановление по делу №А27-19122/2013 от 30.09.2016 г.), до вступления в силу дополнений, внесенных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2015 № 129, Правилами №354 не была определена методика расчета платы за горячее водоснабжение по двухкомпонентному тарифу.

В первом полугодии 2013 года жилые и нежилые помещения многоквартирных домов, находящиеся в управлении ООО «УК «Жилищник», и подключенные к открытой системе теплоснабжения, не оборудованы узлами учета, позволяющими вести отдельный учет по каждому компоненту. Вышеуказанные обстоятельства не обязывают получателей коммунальных услуг, да и не позволяют объективно производить ими оплату по двум компонентам. Соответственно на исполнителя коммунальных услуг (ООО «УК «Жилищник») такая обязанность также не может быть возложена.

Объем обязательств ООО «УК «Жилищник» перед АО «Кемеровская теплосетевая организация» не может быть большим, нежели объем обязательств собственников и пользователей помещений, управляемых ООО «УК «Жилищник» многоквартирных домов, так как управляющая организация не имеет самостоятельного

экономического интереса и иного источника дохода, кроме платежей таких собственников и пользователей.

Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее – Правила № 307), установлено, что при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета и отсутствии индивидуальных и общих (квартирных) приборов учета либо при их наличии (полном или частичном) размер платы за коммунальные услуги в жилом помещении для отопления определяется с учетом среднемесячного объема потребления тепловой энергии за отопление за предыдущий год (подпункт «б» пункта 21, подпункт 2 пункта 2 приложения № 2; подпункт «б» пункта 23, подпункт 2 пункта 3 приложения № 2).

Правила №124 являются обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, и приложение к этому постановлению, которыми установлены обязательные требования при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями.

Формула, приведенная в подпункте «в» пункта 21 Правил № 124, предусматривает определение объема коммунального ресурса, поставляемого по договору ресурсоснабжения в многоквартирный дом, не оборудованный коллективным (общедомовым) прибором учета, а также в случае выхода из строя, утраты ранее введенного в эксплуатацию коллективного (общедомового) прибора учета или истечения срока его эксплуатации, в виде суммы объемов, определенных по показаниям индивидуальных приборов учета или общих (квартирных) приборов учета, а при их отсутствии исходя из норматива потребления коммунальной услуги.

Ответчик определил объемы потребления именно с учетом указанных норм, т.е. используя как показания индивидуальных приборов учета и там где их нет – нормативов потребления, так и значение среднемесячного объема потребления тепловой энергии за отопление за предыдущий год.

Кроме того, судом установлено, что оснований доначислять плату за потребление в мае 2013 г. (отношения аналогичные тем, что рассматриваются в данном деле) тепловой энергии в горячей воде по домам, в которых не были установлены общедомовые приборы учета, у АО «Кемеровская теплосетевая компания» не имелась.

Услуги по передаче тепловой энергии, согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

На основании части 1 статьи 17 Закона о теплоснабжении передача тепловой энергии, теплоносителя осуществляется на основании договора оказания услуг по

передаче тепловой энергии, теплоносителя, заключенного теплосетевой организацией с теплоснабжающей организацией.

К теплоснабжающим организациям в силу пункта 11 статьи 2 Закона о теплоснабжении относятся организации, осуществляющие продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющие на праве собственности или на ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергией.

АО «Кемеровская теплосетевая компания» не оказывало услуги по передаче тепловой энергии, а осуществляло поставку (продажу) тепловой энергии (горячей воды) через присоединенную сеть, выступая в отношениях с ООО «УК «Жилищник» как теплоснабжающая организация.

Таким образом, принимая во внимание вышеуказанный факт, АО «Кемеровская теплосетевая компания» занимает доминирующее положение на рынке по поставке тепловой энергии в пределах географических границ, определенных территорией, охватываемой тепловыми сетями АО «Кемеровская теплосетевая компания» в г. Кемерово.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (в редакции, действовавшей на момент совершения правонарушения).

Тем самым к действиям АО «Кемеровская теплосетевая компания» законодательством предъявлены повышенные требования к добросовестному поведению общества, в том числе в отношениях с потребителями тепловой энергии.

Действия АО «Кемеровская теплосетевая компания» выразившиеся в неправомерном начислении АО «Кемеровская теплосетевая компания» дополнительной платы за тепловую энергию (отопление), ООО «УК «Жилищник», результатом чего явилось ущемление интересов ООО «УК «Жилищник», квалифицированы как злоупотребление доминирующим положением на рынке по поставке тепловой энергии в пределах географических границ, определенных территорией, охватываемой тепловыми сетями АО «Кемеровская теплосетевая компания» в г. Кемерово и являются нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Ответственность за совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством, установлена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Согласно части 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](#) настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

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

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

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

В данном случае у АО «Кемеровская теплосетевая компания» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований при осуществлении деятельности, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

АО «Кемеровская теплосетевая компания» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства Российской Федерации.

Таким образом, АО «Кемеровская теплосетевая компания» виновно в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Как следует из текста Закона о защите конкуренции, целями данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Положения Закона о защите конкуренции и установление административной

ответственности за совершение правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ, направлены на предупреждение совершения противоправных действий со стороны лиц, занимающих доминирующее положение на соответствующих рынках товаров, услуг и защиту интересов общества, государства, а также отдельных участников правоотношений, подпадающих под регулирование антимонопольного законодательства.

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрена возможность освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения и установлено, что 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.

Таким образом, указанная правовая норма содержит право должностного лица в результате совокупной оценки всех имеющихся материалов административного дела признать совершенное административное правонарушение того или иного лица малозначительным и освободить от административной ответственности.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в [пункте 18](#) постановления Пленума от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснил, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, малозначительность может иметь место только в исключительных случаях, устанавливается в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Критериями для определения малозначительности правонарушения являются объект противоправного посягательства, степень выраженности признаков объективной стороны правонарушения, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния. Также необходимо учитывать наличие существенной угрозы или существенного нарушения охраняемых правоотношений.

Должностным лицом Кемеровского УФАС России установлено, что рассматриваемое правонарушение, совершенное АО «Кемеровская теплосетевая компания», является формальным, в связи с чем представляет угрозу охраняемым общественным отношениям независимо от наступления каких-либо негативных материальных последствий. Кроме того, публичный статус АО «Кемеровская теплосетевая компания» как организации, осуществляющей деятельность на рынке по поставке тепловой энергии, предопределяет повышенные требования законодательства к деятельности данного хозяйствующего субъекта, поскольку любые, не основанные на нормах права действия данной организации, нарушают права хозяйствующих субъектов, а также граждан-потребителей, потребляющих тепловую энергию.

Существенная угроза охраняемым общественным интересам в данном случае заключается, прежде всего, в несоблюдении АО «Кемеровская теплосетевая компания» публично-правовых обязанностей, возникающих у него при

осуществлении деятельности по поставке тепловой энергии. При этом были нарушены права и законные интересы ООО «УК «Жилищник».

Кроме того характер совершенного АО «Кемеровская теплосетевая компания» правонарушения не свидетельствуют об его исключительности, позволяющий сделать вывод о возможности применения малозначительности.

На основании вышеизложенного следует, что у должностного лица Кемеровского УФАС России, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Факт нарушения АО «Кемеровская теплосетевая компания» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, установлен и подтвержден имеющимися в материалах дела доказательствами.

Срок давности привлечения к административной ответственности АО «Кемеровская теплосетевая компания», установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно части 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные [статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33](#) КоАП РФ, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно части 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](#) настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

В соответствии с частью 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей [14.31.2](#) или [14.33](#) КоАП РФ, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные [пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2](#) КоАП РФ.

Согласно части 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей [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 [пунктами 5 и 6 части 1 статьи 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 [пунктами 5 и 6 части 1 статьи 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 качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность АО «Кемеровская теплосетевая компания», признано обстоятельство, поименованное в пункте 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно факт того, что АО «Кемеровская теплосетевая компания» произвело корректировку выставленных счетов-фактур за рассматриваемый в деле № 97/А-10-2013 период, в том числе за апрель 2013 года (счет-фактура №11-042013-4084 от 30.04.2013 г., письмо от 14.10.2016 №10-2/26-57129/16) в части уменьшения объема потребленной ООО «УК «Жилищник» тепловой энергии.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность АО «Кемеровская теплосетевая компания», не установлено.

Таким образом, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и составляет 300 000 (триста тысяч) рублей.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину АО «Кемеровская теплосетевая компания» доказанной, а действия верно

квалифицированными по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ как совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, а именно пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, и назначает административное наказание АО «Кемеровская теплосетевая компания» в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, а именно в минимальном размере административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, с учетом смягчающего обстоятельства, предусмотренного [пунктом 6 части 1 статьи 4.2](#) КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, а также частью 2 статьей 14.31 КоАП РФ, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

Признать АО «Кемеровская теплосетевая компания» (650070, г. Кемерово, ул.Свободы, 10, ИНН/КПП 4205243202/420501001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, и назначить обществу наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) руб.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Согласно пункту 1 части 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007

в Отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001

КБК: 161 116 02010 01 6000 140

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 589/03-АДМ-2016.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (3842) 36-77-83.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок 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, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

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.

Руководитель управления

Н.Е. Кухарская