

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-32-2015

о назначении административного наказания

09 июля 2015 года

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Камнева Наталья Петровна, рассмотрев протокол № 02-13-32-2015 от 29 мая 2015 года и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Товарищества собственников жилья «Красный проспект 159» (адрес: 630049, г. Новосибирск, Красный проспект, 159; ИНН 5402563556) (далее – ТСЖ «Красный проспект 159»),

в присутствии «...»,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства 09.09.2014 по результатам рассмотрения дела № 02-01-36-10-14 ТСЖ «Красный проспект 159» признано:

- занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения объектов электросетевого хозяйства ТСЖ «Красный проспект 159», в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

- нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем установления и взимания с потребителей, присоединенных к объектам электросетевого хозяйства ТСЖ «Красный проспект 159», платы за услугу по передаче электрической энергии по тарифам, не установленным органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаментом по тарифам Новосибирской области).

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России установлено следующее.

В Новосибирское УФАС России поступило заявление индивидуальных предпринимателей (ИП) Левенца С.П., Корневского К.Н., Сайфудинова А.Ш., Мордвинова Д.В. (вход. №4815 от 08.05.2014) (далее – Предприниматели) об отключении электроэнергии ТСЖ «Красный проспект 159».

Предприниматели в заявлении указали, что с 29.04.2014 отсутствует электроэнергия в пяти точках (киосках) по улице Перевозчикова, д.2. Отключение электроэнергии от щитовой дома 159 по Красному проспекту самовольно произвела председатель ТСЖ «Красный проспект 159» «...».

Электроэнергию от указанной щитовой Предприниматели получали более 10 лет по договору с ОАО «Новосибирскэнергосбыт», долгов за электроэнергию не

имеют.

Предприниматели указали, что «...» понуждает их заключить договор на долевое участие в содержании электрощитовой на сумму 2000 руб. в месяц. К заявлению прилагается проект Договора о совместной деятельности от 01.10.2013, подписанный ТСЖ «Красный проспект 159». Предметом указанного договора является совместная эксплуатация электрощитовой в многоквартирном доме по адресу г. Новосибирск, Красный проспект, д.159.

Письмами от 14.04.2014 в адрес «...» ТСЖ «Красный проспект 159» сообщило, что в связи с отказом заключения Договора «О совместной эксплуатации помещения» (Электрощитовой) ТСЖ произведет отключение (до 30 апреля 2014 года) от точки подключения электроснабжения.

Кроме того, ОАО «Новосибирскэнергосбыт» в своем заявлении в адрес Новосибирского УФАС России от 16.05.2014 №ЭС-1280 (вход. №5188 от 19.05.2014) сообщило следующее.

Между ОАО «Новосибирскэнергосбыт»(прежнее наименование ОАО «Новосибирскэнерго») (гарантирующий поставщик) и индивидуальными предпринимателями заключены следующие договоры для энергоснабжения торговых киосков по улице Перевозчикова.

Согласно условий данных договоров на подачу и потребление электрической энергии Предприниматели имеют право на пользование электрической энергии в объемах, установленных договором, независимо от того, присоединены энергопринимающие устройства данных потребителей к сетям сетевой организации непосредственно либо опосредованно (через сети иных владельцем объектов электросетевого хозяйства не оказывающих услуги по передаче).

ОАО «Новосибирскэнергосбыт» отмечает, что энергопринимающие устройства Предпринимателей присоединены к сетям сетевой организации опосредованно через сети ТСЖ «Красный проспект 159», что подтверждается актами разграничения балансовой принадлежности электрических сетей. Объекты Предпринимателей имеют надлежащее технологическое присоединение к сетям сетевой организации, что дает им право пользоваться на законных основаниях электрической энергией.

ТСЖ «Красный проспект 159» является иным владельцем объектов электросетевого хозяйства, и на него распространяются ряд прав и обязанностей, установленных действующим законодательством для данного субъекта.

Со стороны ОАО «Новосибирскэнергосбыт» на имя Председателя ТСЖ «Красный проспект 159» «...» были направлены письма: № ИИО-3/660 от 30.04.2014, № ИИО-3/656 от 30.04.2014, № ИИО-3/18 от 14.01.2014, № ИИО-3/670 от 05.05.2014 о необходимости подачи электрической энергии на объекты Предпринимателей и не препятствовании перетоку электроэнергии.

Однако, подача электрической энергии ТСЖ «Красный проспект 159» на объекты Предпринимателей не производится.

ОАО «Новосибирскэнергосбыт» считает, что в нарушение статьей 26, 38 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике», а также

пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861 (далее – Правила №861), ТСЖ «Красный проспект 159» ввело ограничения режима потребления электрической энергии Предпринимателям посредством отсоединения их от электрической сети.

Данный факт подтверждается актами, составленными представителем ОАО «Новосибирскэнергосбыт» от 29.04.2014г. и от 06.05.2014г.

ОАО «Новосибирскэнергосбыт» просит обязать ТСЖ «Красный проспект 159» возобновить подачу электрической энергии Предпринимателям.

ТСЖ «Красный проспект 159» представило в Новосибирское УФАС России письмом от 02.07.2014 (вх. №7008 от 02.07.2014) следующие объяснения.

Способ управления многоквартирным домом по адресу Красный проспект 159 был выбран на общем собрании товарищества собственников жилья. ООО УК «Заельцовская» при передаче дома на баланс ТСЖ «Красный проспект 159» по электрощитовой не передало никаких документов, о чем свидетельствует Акт передачи управления многоквартирным домом.

На неоднократные обращения ТСЖ «Красный проспект 159» в «Городские электрические сети», в ОАО «Новосибирскэнергосбыт» предоставить акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрощитовой, документы представлены не были.

В связи с отсутствием перечня технической документации по ВРУ-1 ТСЖ «Красный проспект 159» не может заключить договор со специализированной организацией на обслуживание электрощитовой.

ТСЖ «Красный проспект 159» предложило представить Предпринимателям следующие документы: основания для их подключения к электрощитовой, находящейся на балансе ТСЖ, то есть всю техническую документацию, на основании которой ТСЖ должно заключить договор со спец. организацией «На содержание, обслуживание электроустановок» находящихся в электрощитовой дома, имеющей лицензию на данный вид деятельности; копию договора аренды земли и права на торговлю; заключить договор с ТСЖ на «Содержание, обслуживание Помещения-электрощитовой», в которой расположено их оборудование.

Предприниматели документы не предоставили и отказались заключать договор с ТСЖ.

ТСЖ «Красный проспект 159» сообщает, что 21, 22 января была аварийная ситуация в электрощитовой, в связи с воспламенением вставки со вставкодержателем на ВРУ-1 из-за увеличения нагрузки, так как были включены дополнительные электронагревательные приборы в торговых киосках. Авария ликвидирована силами ТСЖ. Осенью 2013 года сгорел полностью хлебный киоск ИП Корневского.

29.04.2014 торговые киоски предпринимателей были отключены от электроснабжения из-за аварийной ситуации – вновь сгорели плавкие вставки.

ТСЖ «Красный проспект 159» считает, что не имеет права на средства жителей содержать и обслуживать электрооборудование для торговых киосков, находящихся в электрощитовой жилого дома без приведения всех документов в надлежащий порядок и при отсутствии каких-либо договорных отношений.

Согласно Протоколу от 24.04.2014 заседания правления ТСЖ «Красный проспект 159» правлением принято решение отключить Предпринимателей от электропитания электрощитовой ВРУ-1 Ж/Д, находящейся на балансе ТСЖ «Красный проспект 159», в связи с тем, что после аварийной ситуации 21-22 января, которая была устранена на средства жителей, и по причине непредставления разрешительной документации на подключение к электрощитовой дома члены правления возражают против подключения указанных субабонентов.

На основании представленных заявителями и ТСЖ «Красный проспект 159» документов Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Согласно Уставу ТСЖ «Красный проспект 159» создано решением собственников помещений на их общем собрании (протокол № 1 от 27 (28) апреля 2013г.) для совместного управления комплексом недвижимого имущества в жилом многоквартирном доме №159 по Красному проспекту в г. Новосибирске, с земельным участком, сетями инженерно-технического обеспечения и другими элементами инфраструктуры, обеспечивающими эксплуатацию этого комплекса и установленных законодательством Российской Федерации пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирных домах.

Между ОАО «Новосибирскэнергосбыт» и ТСЖ «Красный проспект 159» заключен Договор ресурсоснабжения №РМ-274 от 25.06.2013, на основании которого осуществляется поставка коммунального ресурса – электрической энергии.

ТСЖ «Красный проспект 159» заключены Договоры о совместной эксплуатации помещения б/н от 01.10.2013 с ООО ТПО «ФАБСи», ОАО «ТД Русский холод», индивидуальным предпринимателем Мордвиновой М.В., индивидуальным предпринимателем Горбуновой О.М.. Указанные договоры определяют взаимодействие сторон в процессе совместной эксплуатации электрощитовой в многоквартирном доме по адресу г. Новосибирск, Красный проспект, д.159.

Пунктами 1.2 и 1.2.1 Договоров о совместной эксплуатации помещения установлено, что совместная эксплуатация помещения определяется сторонами как совместное несение затрат. Объектами затрат являются: оплата затрат, необходимых для поддержания электрощитовой, электрических коммуникаций и электрического оборудования, приборов учета, пломб на них в исправном состоянии, приобретение расходным материалов и комплектующих.

В соответствии с пунктом 3.1 Договоров о совместной эксплуатации помещения цена договора представляет собой сумму затрат на эксплуатацию электрощитовой, обеспечение исправного состояния электрических коммуникаций, электрического оборудования, приборов учета, содержание персонала и составляет 2000 руб. без НДС ежемесячно.

Из Протокола от 28.02.2014 общего собрания собственников помещений многоквартирного дома №159 по ул. Красный проспект следует, что собственники приняли решение о взимании с субабонентов за содержание и техническое

обслуживание электрощитовой ежемесячной платы в размере 2000 руб.

ТСЖ «Красный проспект 159» представлены акты, выставленные в адрес контрагентов по Договорам о совместной эксплуатации помещения, и платежные поручения, подтверждающие получение ТСЖ «Красный проспект 159» платы по данным договорам.

Таким образом, ТСЖ «Красный проспект 159» распоряжается объектами электросетевого хозяйства, и имеет потребителей электрической энергии, присоединенных к этим объектам электросетевого хозяйства. Объекты, эксплуатируемые ТСЖ «Красный проспект 159», участвуют в процессе передачи электрической энергии, и ТСЖ «Красный проспект 159» взимает с потребителей плату в целях возмещения расходов на содержание и эксплуатацию этих объектов электросетевого хозяйства, то есть взимает плату за услуги по передаче электрической энергии.

Услуги по передаче электрической энергии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которые являются необходимым условием получения услуг по передаче электрической энергии, любой хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи, становится субъектом естественной монополии.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что ТСЖ «Красный проспект 159» занимает доминирующее положение по оказанию услуг передачи электрической энергии конечным потребителям в границах расположения объектов электросетевого хозяйства ТСЖ «Красный проспект 159», к которым присоединены эти потребители.

Согласно пункту 6 Правил №861, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения Правил №861, предусмотренные для сетевых организаций.

Потребители услуг, опосредованно присоединенные к электрическим сетям, оплачивают услуги по передаче электрической энергии в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Согласно части 4 статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, а также предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни таких цен (тарифов) подлежат государственному регулированию.

Согласно пункту 63 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 №1178, и Положением о департаменте по тарифам Новосибирской области, утвержденным Постановлением Губернатора Новосибирской области от 25.02.2013 № 74-п, установление цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, входит в полномочия Департамента по тарифам Новосибирской области.

Следовательно, Департамент по тарифам Новосибирской области является органом исполнительной власти, уполномоченным на установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

В связи с изложенным, ТСЖ «Красный проспект 159», осуществляя услугу по передаче электрической энергии, для возмещения соответствующих затрат (эксплуатационных расходов), связанных с передачей электрической энергии (содержанием, эксплуатацией объектов электросетевого хозяйства), обязано было обратиться в уполномоченный орган за утверждением соответствующего тарифа. Взимание платы за услугу по передаче электрической энергии по самостоятельно установленному тарифу нарушает установленный вышеперечисленными нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Таким образом, условия договора о совместной эксплуатации электрощитовой, на основании которого ТСЖ «Красный проспект 159» получает от потребителей электрической энергии денежные средства за эксплуатацию электрощитовой, электрических коммуникаций, электрического оборудования, приборов учета, в размере, самостоятельно установленном ТСЖ «Красный проспект 159», противоречат требованиям вышеуказанных нормативных правовых актов.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия 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.

Действия ТСЖ «Красный проспект 159», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах расположения объектов электросетевого хозяйства, по установлению для потребителей, присоединенных к объектам электросетевого хозяйства ТСЖ «Красный проспект 159», платы за услугу по передаче электрической энергии без утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области являются нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

В силу части 2 статьи 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 КоАП РФ, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Таким образом, ТСЖ «Красный проспект 159» за вышеуказанное нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 27.06.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», несет административную ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

ТСЖ «Красный проспект 159» письмом вход. №10777 от 02.10.2014 сообщило в Новосибирское УФАС России о выполнении предписания №02-01-36-14 от 09.09.2014, а именно: ТСЖ восстановило электроснабжение от электрощитовой ВРУ-1 МКД №159 по улице Красный проспект индивидуальным предпринимателям Левенцу С.П., Кореневскому К.Н., Сайфудинову А.Ш., Мордвинову Д.В. (акт о подключении от 30.09.2014).

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – с 01.10.2013 (дата Договоров о совместной эксплуатации помещения) до 30.09.2014.

ТСЖ «Красный проспект 159» не согласно с вменяемым правонарушением и считает, что не является энергоснабжающей, энергосбытовой либо сетевой организацией, не оказывает услуги по передаче электроэнергии на возмездной основе и не является субъектом естественной монополии.

При рассмотрении дела № 02-13-32-2015 об административном правонарушении ТСЖ «Красный проспект 159» представило ходатайство о приостановлении рассмотрения данного дела до вынесения решения по апелляционной жалобе по делу №А45-21810/2014 Седьмым арбитражным апелляционным судом.

Новосибирским УФАС России отказано ТСЖ «Красный проспект 159» в удовлетворении ходатайства о приостановлении рассмотрения дела № 02-13-32-2015 об административном правонарушении.

Новосибирское УФАС России не принимает доводы ТСЖ «Красный проспект 159» и считает, что у ТСЖ «Красный проспект 159» имелась возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, а именно, возможность не устанавливать и не взимать с потребителей, присоединенных к объектам электросетевого хозяйства ТСЖ «Красный проспект 159», платы за услугу по передаче электрической энергии по тарифам, не установленным органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов (Департаментом по тарифам Новосибирской области). Таким образом, ТСЖ «Красный проспект 159» не предприняло всех зависящих от него мер, необходимых и достаточных для соблюдения требований антимонопольного законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

Согласно налоговой декларации по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения, ТСЖ «Красный проспект 159» за 2013 год сумма полученных доходов ТСЖ «Красный проспект 159» за 2013 год составила "... руб.

Таким образом, одна пятидесятая совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) составляет "... руб.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность в

соответствии с пунктом 7 статьи 4.2 КоАП РФ, является добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии с КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 2 статьи 14.31 и статьей 29.10 КоАП РФ, учитывая наличие смягчающих и отсутствие отягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Товарищество собственников жилья «Красный проспект 159» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Применить к Товариществу собственников жилья «Красный проспект 159» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) руб.

Согласно части 1 статьи 32.2. КоАП РФ штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. КоАП РФ, на р/с 40 101 810 900 000 010 001 Сибирского ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со ст. 30.1-30.3 КоАП РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 КоАП РФ резолютивная часть постановления объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.

В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в

исполнение в течение года со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.