

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 03-5/1-7-2017

о назначении административного наказания

за нарушение антимонопольного законодательства

«6» марта 2017 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Л.В.Посохова, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 20.02.2017 в отношении юридического лица - Общества с ограниченной ответственностью «Тверская генерация» (далее – ООО «Тверская генерация», 170003, г. Тверь, Петербургское шоссе, д. 2, каб. 12, ИНН 6906011179, ОГРН 1106906000068, КПП 695201001, дата государственной регистрации 24.02.2010), материалы дела № 03-5/1-7-2017 об административном правонарушении,

в отсутствие законного представителя ООО «Тверская генерация», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии представителя по доверенности ХХХ,

УСТАНОВИЛ:

В Тверское УФАС России из Главного управления «Государственная жилищная инспекция» Тверской области поступило заявление ХХХ о невыполнении ООО «Тверская генерация» требований Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон об энергосбережении).

Из заявления ХХХ следует, что он проживает в г.Твери по адресу: ХХХ, дом не оснащен общедомовым прибором учета тепловой энергии (далее – ОДПУ), что влечет начисление необоснованно завышенной платы за отопление.

Согласно информации, содержащейся на сайте Реформа ЖКХ/Мой дом (www.reformagkh.ru/myhouse), указанный многоквартирный дом введен в эксплуатацию в 1980 году, прибор учета отопления и горячего (а также холодного) водоснабжения отсутствует (указано, что требуется установка). Управляющая компания – ООО «Новый дом».

Взаимоотношения между ООО «Тверская генерация» и УК ООО «Новый дом» по поставке тепловой энергии в многоквартирный дом по адресу: ХХХ, регулируются договором от 01.06.2013 № 90238. До 01.07.2014 поставка тепловой энергии осуществлялась ООО «Тверьтепло», с 01.07.2014 в связи с подписанием сторонами соглашения о замене энергоснабжающей организации, организацией, снабжающей вышеуказанный дом тепловой энергией, является ООО «Тверская

генерация».

Согласно приложению № 5 к вышеуказанному договору дом ХХХ не оборудован ОДПУ.

В соответствии с частью 1 статьи 13 Закона об энергосбережении производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов, если объекты подключены к системам централизованного теплоснабжения.

Указанные в части 1 статьи 13 Закона об энергосбережении требования в части организации учета используемых энергетических ресурсов не распространяются на ветхие, аварийные объекты, объекты, подлежащие сносу или капитальному ремонту до 1 января 2013 года, а также объекты, максимальный объем потребления тепловой энергии которых составляет менее чем две десятых гигакалории в час.

В соответствии с частью 5 статьи 13 Закона об энергосбережении до 01.07.2012 собственники жилых домов, введенных в эксплуатацию на день вступления в силу Закона об энергосбережении (вступил в силу в 2009 году), обязаны обеспечить оснащение таких домов приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию. При этом многоквартирные дома в указанный срок должны быть оснащены как коллективными (общедомовыми) приборами учета, так и индивидуальными приборами учета.

В соответствии с частью 9 статьи 13 Закона об энергосбережении с 01.07.2010 организации, которые осуществляют снабжение водой, природным газом, тепловой энергией, электрической энергией или их передачу и сети инженерно-технического обеспечения которых имеют непосредственное присоединение к сетям, входящим в состав инженерно-технического оборудования объектов, подлежащих в соответствии с требованиями настоящей статьи оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, обязаны осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они осуществляют.

В соответствии с частью 12 статьи 13 Закона об энергосбережении до 01.07.2013 в отношении объектов, предусмотренных [частью 5](#) статьи 13, организации, указанные в [части 9 статьи 13](#), обязаны совершить действия по оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, если объекты не были оснащены приборами учета используемых энергетических ресурсов в установленный срок. Лицо, не исполнившее в установленный срок обязанности по оснащению данных объектов приборами учета используемых энергетических ресурсов (собственники), должно обеспечить допуск указанных организаций к местам установки приборов учета используемых энергетических ресурсов и оплатить расходы указанных организаций на установку этих приборов учета.

При этом частью 12 статьи 13 Закона об энергосбережении предусмотрено, что после 01.07.2013 положения настоящей части должны выполняться во всех случаях выявления указанными организациями фактов нарушений установленных настоящей статьей требований об учете используемых энергетических ресурсов и

неустранения таких нарушений совершившим их лицом до истечения двух месяцев с момента их выявления.

В соответствии с частью 5 статьи 12 Закона об энергосбережении организация, осуществляющая снабжение энергетическими ресурсами многоквартирный дом на основании публичного договора, регулярно (не реже чем один раз в год) обязана предлагать перечень мероприятий для многоквартирного дома, группы многоквартирных домов как в отношении общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, так и в отношении помещений в многоквартирном доме, проведение которых в большей степени способствует энергосбережению поставляемых этой организацией в многоквартирный дом энергетических ресурсов и повышению энергетической эффективности их использования.

В соответствии с частью 6 статьи 12 Закона об энергосбережении перечень мероприятий должен быть доведен организацией, осуществляющей поставку энергетических ресурсов, до сведения собственников помещений в многоквартирном доме, лица, ответственного за содержание многоквартирного дома, путем размещения информации в подъездах многоквартирного дома и (или) других помещениях, относящихся к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме, а также иными способами по усмотрению этой организации.

Вышеуказанные положения Закона об энергосбережении свидетельствуют о наличии у ООО «Тверская генерация» обязанности совершить действия по оснащению дома ОДПУ, поскольку ООО «Тверская генерация» является организацией, которая осуществляет снабжение тепловой энергией многоквартирный дом по адресу: ХХХ и ее передачу и сети инженерно-технического обеспечения которой имеют непосредственное присоединение к сетям, входящим в состав инженерно-технического оборудования вышеуказанного дома.

Исходя из положений части 12 статьи 13 Закона об энергосбережении такая обязанность ООО «Тверская генерация» возникает по истечении двух месяцев после выявления ООО «Тверская генерация» факта неисполнения требований вышеуказанного закона.

В рамках настоящего дела ООО «Тверская генерация» представило следующую информацию (письмо от 09.02.2017).

ООО «Тверская генерация» с целью исполнения требований Закона об энергосбережении передало ООО «Новый дом» письменное уведомление, содержащее перечень требований по подготовке к отопительному сезону 2016-2017 гг., которые должны быть проведены в течение межотопительного сезона. Согласно пункту 7 вышеуказанного письменного уведомления в числе энергосберегающих мероприятий указано о необходимости установить узел учета расхода тепловой энергии, теплоносителя, утечки сетевой воды. Уведомление содержало информацию о сроке выполнения ООО «Новый дом» вышеуказанных мероприятий – 15.09.2016.

По истечении двух месяцев после установленного вышеуказанным требованием срока ООО «Тверская генерация» не предприняло мер по выполнению

обязанности, установленной частью 12 статьи 13 Закона об энергосбережении.

В соответствии с частью 12 статьи 9.16 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) необоснованный отказ или уклонение организации, обязанной осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они осуществляют, от заключения соответствующего договора и (или) от его исполнения, а равно нарушение установленного порядка его заключения либо несоблюдение такой организацией установленных для нее в качестве обязательных требований об установке, о замене, об эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, влечет привлечение к административной ответственности на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

В действиях ООО «Тверская генерация», не исполнившего требования части 12 статьи 13 Закона об энергосбережении, имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 12 статьи 9.16 КоАП РФ.

Дата совершения правонарушения – 16.11.2016. Место совершения правонарушения – г.Тверь.

Полномочия Тверского УФАС России определены Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (далее Положение), утвержденным приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 (приказ зарегистрировано в Минюсте России 24.08.2015 № 38653). Согласно пункту 7.12 Положения и статье 23.48 КоАП РФ Тверское УФАС России имеет право в установленном законом порядке рассматривать дела об административных правонарушениях, в том числе, предусмотренных статьей 9.16 КоАП РФ.

Позиция ООО «Тверская генерация» по настоящему делу изложена в письме от 09.02.2017 и заключается в следующем.

Требования Закона об энергосбережении в отношении дома по адресу: ХХХ не применимы, поскольку дом введен в эксплуатацию в 1980 году и согласно Приказу Госкомархитектуры от 23.11.1988 № 312 «Об утверждении ведомственных строительных норм Госкомархитектуры «Положение об организации и проведении реконструкции, ремонта и технического обслуживания жилых зданий, объектов коммунального и социально-культурного назначения» признается подлежащим капитальному ремонту, что в силу нормы части 1 статьи 13 Закона об энергосбережении, указывает на отсутствие обязанности устанавливать ОДПУ в таком доме.

Однако вышеуказанная позиция не может быть признана обоснованной, учитывая следующее.

Исключения, установленные частью 1 статьи 13 Закона об энергосбережении, когда требования Закона об энергосбережении в части организации учета используемых энергетических ресурсов не применяются, распространяются лишь на такие объекты, которые признаны подлежащими капитальному ремонту до 1 января 2013 года.

Региональная программа по проведению на территории Тверской области

капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах утверждена постановлением Правительства Тверской области от 24.12.2013 № 690-пп. При этом, дом по адресу: ХХХ включен в вышеуказанную программу как подлежащий капитальному ремонту в период с 2014 года по 2043 год (по видам подлежащих капитальному ремонту объектов), при этом, в части ремонта систем теплоснабжения и горячего водоснабжения вышеуказанный дом признан капитальному ремонту в период с 2019 года по 2023 год.

Кроме того, вышеуказанный приказ Госкомархитектуры от 23.11.1988 № 312 не содержит положения, указывающего, что по истечении 25 лет с момента ввода дома в эксплуатацию дом автоматически признается подлежащим капитальному ремонту. Согласно пункту 2.2 положения, утвержденного вышеуказанным приказом Госкомархитектуры, периодичность проведения ремонтно-строительных работ может приниматься в соответствии с рекомендуемой минимальной продолжительностью эффективной эксплуатации, но сроки проведения ремонта в каждом конкретном случае определяются на основе оценки технического состояния объекта.

Учитывая, что дом по адресу: ХХХ не признан подлежащим капитальному ремонту до 1 января 2013 года, исключения, предусмотренные частью 1 статьи 13 Закона об энергосбережении, не применимы. Следовательно, ООО «Тверская генерация», как организация, на которую в силу части 12 статьи 13 Закона об энергосбережении, возложена обязанность оснастить дом ОДПУ тепловой энергии, должна была предпринять меры по оснащению дома ОДПУ по истечении 2-х месяцев с момента выявления факта его отсутствия в вышеуказанном доме.

ООО «Тверская генерация» такую обязанность не выполнило, расчеты за тепловую энергию ведутся без применения прибора учета, что свидетельствует о неисполнении требований Закона об энергосбережении и ущемляет интересы жителей дома.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства об энергосбережении составляет 1 год со дня совершения административного правонарушения и на дату вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При рассмотрении дела учитываются положения пункта 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, согласно которому при рассмотрении дел об административных

правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ, при этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Административное правонарушение со стороны ООО «Тверская генерация» совершено виновно, так как юридическое лицо обязано и имело возможность обеспечить соблюдение требований Закона об энергосбережении, однако не обеспечило соблюдение вышеуказанных требований, что лишает жителей дома по адресу: ХХХ возможности вести расчеты за потребляемые ресурсы с применением приборов учета и свидетельствует о нарушении их интересов.

Виновность ООО «Тверская генерация» в совершении административного правонарушения подтверждается материалами дела № 03-5/1-7-2017.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешение его в соответствии с законом. Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998, постановление от 12.05.1998, постановление от 15.07.1999).

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», пунктов 18 и 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, согласно которым 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 существенной угрозы нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Учитывая характер правонарушения, факт ущемления интересов жителей дома, отсутствуют основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ. Вместе с тем, учитывая отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, значительный размер подлежащих исполнению исполнительных листов, предъявленных ООО «Тверская генерация» для взыскания (согласно письму ООО «Тверская генерация» от 03.03.2017 в рамках другого дела об административных правонарушениях № 03-5/1-10-2017), имеются основания для применения минимального размера санкции, предусмотренного частью 12 статьи 9.16 КоАП РФ.

В рамках настоящего дела не установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность.

Руководствуясь статьями частью 12 статьи 9.16, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Тверская генерация» (170003, г. Тверь, Петербургское шоссе, д. 2, каб. 12, ИНН 6906011179, ОГРН 1106906000068, КПП 695201001, дата государственной регистрации 24.02.2010) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 12 статьи 9.16 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Тверская генерация» административный штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа: ХХХ

В соответствии с п.1 ст.32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об

административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В. Посохова

Постановление оглашено, копия постановления по делу № 03-5/1-7-2017 направлена по месту государственной регистрации ООО «Тверская генерация» и вручена представителю по доверенности.

Сведения о взыскателе: ХХХ