

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 003/04/14.31-889/2021

«22» декабря 2022 г.

г. Улан-Удэ

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Бурятское УФАС России) Грибко В.А., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 003/04/14.31-889/2022, возбужденного по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении

Публичного акционерного общества «Территориальная генерирующая компания № 14» (юридический адрес: 672090, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, ИНН 7534018889, ОГРН 1047550031242, далее – ПАО «ТГК-14», Общество, ПАО),

в помещении Бурятского УФАС России по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. 114,

22.12.2022 с участием защитников (представителей):

ПАО «ТГК-14»: <...>, действующей на основании доверенности от 01.01.2020 № 1, <...>, действующей на основании доверенности от 01.01.2020 № 5, <...>, действующей на основании доверенности от 04.04.2022 № 257;

в отсутствие ИП Бородиной М.А.,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ установлена административная ответственность за совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Решением Комиссии Бурятского УФАС России от 05.07.2022 по делу № 003/01/10-340/2022 о нарушении антимонопольного законодательства ПАО «ТГК № 14» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции, в части необоснованного удержания приборов учета индивидуального предпринимателя Бородиной М.А. в период с 03.12.2020 до 22.12.2020, что не позволило в соответствии пунктом 84 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034 (далее – Правила № 1034), организовать ИП Бородиной М.А. поверку приборов учета и принять меры для ввода их в эксплуатацию в более ранние сроки и повлекло ущемление интересов ИП Бородиной М.А. Решение размещено в Базе решений ФАС России: <https://br.fas.gov.ru/?text=003%2F01%2F10-340%2F2022+&type=2>

В соответствии со статьей 28.7 КоАП РФ определением от 15.11.2022 начальником отдела антимонопольного контроля и рекламы Бурятского УФАС России <...> возбуждено дело об административном правонарушении № 003/04/14.31-889/2022, проведено административное расследование.

По итогам административного расследования в присутствии защитника Общества <...> 08.12.2022 составлен протокол об административном правонарушении по факту совершения Обществом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи

14.31 КоАП РФ.

Определением от 08.12.2022 рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 22.12.2022 в 14 часов по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. 114.

Копии протокола и определения от 08.12.2022 вручены защитнику под расписку.

Дело рассмотрено в присутствии защитников, которые вину Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, не признали, представили возражения в письменном виде, дали устные пояснения.

Заслушав защитников Общества, изучив протокол и материалы дела об административном правонарушении, нахожу вину Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

Частью 1 статьи 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) установлено, что количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

Под коммерческим учетом тепловой энергии, теплоносителя (далее также – коммерческий учет) понимается установление количества и качества тепловой энергии, теплоносителя, производимых, передаваемых или потребляемых за определенный период, с помощью приборов учета тепловой энергии, теплоносителя (далее – приборы учета) или расчетным путем в целях использования сторонами при расчетах в соответствии с договорами (пункт 13 статьи 2 Закона о теплоснабжении).

Коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии не определена иная точка учета (часть 2 статьи 19 Закона о теплоснабжении).

В силу положений частей 2, 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении, пунктов 5, 31 Правил № 1034 по общему правилу, коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором не определена иная точка учета.

В пункте 14 Правил № 1034 установлено, что используемые приборы учета должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, действующим на момент ввода приборов учета в эксплуатацию.

На основании части 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении, пункта 31 Правил № 1034 коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях: а) отсутствие в точках учета приборов учета; б) неисправность приборов учета; в) нарушение установленных договором сроков предоставления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

В соответствии с пунктом 58 Правил № 1034 узел учета считается пригодным для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя с даты подписания акта ввода в эксплуатацию.

Согласно пункту 68 Правил № 1034 акт ввода в эксплуатацию узла учета служит основанием для ведения коммерческого учета теплоэнергии, теплоносителя по приборам учета, контроля качества тепловой энергии и режимов теплопотребления с использованием получаемой измерительной информации с даты его подписания.

В соответствии с пунктом 84 Правил № 1034 при возникновении разногласий между сторонами договора по корректности показаний узла учета владелец узла учета по требованию другой стороны договора в течение 15 дней со дня обращения организует внеочередную поверку приборов учета, входящих в состав узла учета, с участием представителя теплоснабжающей

организации и потребителя.

Как следует из содержания пункта 84 Правил № 1034, внеочередная поверка приборов учета, входящих в состав узла учета, проводится с обязательным участием представителя теплоснабжающей организации и потребителя.

Между ПАО «ТГК-14» и ИП Бородиной М.А. заключен договор на отпуск и потребление тепловой энергии в горячей воде от 01.10.2019 № 6499.

ИП Бородиной М.А. тепловая энергия поставляется по двум адресам:

- Республика Бурятия, город Улан-Удэ, проспект Автомобилистов, дом 1 (строения 1, 2, 3, 4 и 5);
- Республика Бурятия, город Улан-Удэ, 502 км, дом 160 (строения 1а, б, в и г).

Сотрудниками ПАО «ТГК-14» 18.11.2020 выведен из коммерческого учета прибор учета потребителя, расположенный по адресу: г. Улан-Удэ, 502 км, д. 160, и отказано от введения прибора учета в эксплуатацию прибора учета по адресу: город Улан-Удэ, проспект Автомобилистов, дом 1.

В письме от 27.11.2020 ИП Бородина М.А. просила о принятии приборов учета и проведении поверки в кратчайшие сроки, а также указала, что приборы учета готовы к передаче с 20.11.2020, однако сотрудники Общества только 03.12.2020 произвели демонтаж приборов учета. То есть предприниматель самостоятельно не могла произвести поверку приборов в отсутствие представителя теплоснабжающей организации в период до 03.12.2020.

В результате необоснованного удержания приборов учета предприниматель фактически был лишен возможности провести их поверку и принять меры для ввода в эксплуатацию в более ранние сроки. Кроме того, отсутствие измерительных устройств повлекло начисление предпринимателю оплаты по договорным нагрузкам.

С учетом установленной пунктом 84 Правил № 1034 обязанности, именно ИП Бородина М.А., как владелец узла учета должна была проводить поверку спорных приборов учета после возникновения разногласий по их работе.

Фактически приборы учета были получены ИП Бородиной М.А. – 22.12.2020.

ПАО «ТГК14», не передав приборы учета по требованию предпринимателя, воспрепятствовало осуществлению ИП Бородиной М.А. возложенной на нее пунктом 84 Правил № 1034 обязанности провести поверку спорных приборов учета, и незаконно удерживало их в период с 03.12.2020 до 22.12.2020.

Часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещает 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.

Антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Состав злоупотребления доминирующим положением охватывает как действия доминирующего хозяйствующего субъекта, ограничивающие конкуренцию, так и действия, которые не приводят к недопущению, устранению или ограничению конкуренции, но ущемляют интересы других лиц. Согласно абзаца 1 пункта 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2, антимонопольным законодательством запрещается монополистическая деятельность злоупотребление хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением.

В абзаце 2 пункта 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 указано, что по смыслу абзаца 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции во взаимосвязи с пунктами 3, 4 ст. 1 и абзаца 2 пункта 1 статьи 10 ГК РФ злоупотреблением доминирующим положением признается

поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: недопущение, ограничение, устранение конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкурентов с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов); причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям, гражданам-потребителям как отдельной категории участников рынка), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По итогам анализа состояния конкуренции на товарном рынке, проведенного в соответствии с порядком, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, установлены продуктовые границы рынка - услуги теплоснабжения, географические границы рынка - территория расположения технологической инфраструктуры (пролегания тепловых сетей) ПАО в границах г. Улан-Удэ.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим. Осуществляя естественно-монопольный вид деятельности - теплоснабжение потребителей в г. Улан-Удэ, включающее производство, передачу и поставку тепловой энергии, ПАО «ТГК-14» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на исследованном рынке, и, следовательно, при оказании услуг теплоснабжения обязано соблюдать ограничения, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссией Бурятского УФАС России при рассмотрении дела № 003/01/10-340/2022 о нарушении антимонопольного законодательства надлежащим образом исследован вопрос о том, к каким именно негативным последствиям привело необоснованное удержание ПАО «ТГК-14» приборов учета ИП Бородиной М.А. в период с 03.12.2020 до 22.12.2020, дана оценка этим действиям.

Комиссия пришла к выводу, что действия ПАО «ТГК-14» при проведении внеочередной поверки приборов учета ИП Бородиной М.А. не соответствовали п. 84 Правил № 1034 и привели к ущемлению интересов потребителя в сфере предпринимательской деятельности, что является нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Если теплоснабжающая организация в отсутствие достаточных доказательств, с нарушением Правил № 1034 проводит внеочередную поверку приборов учета абонента, то указанные действия, с учетом статуса теплоснабжающей организации как доминанта на соответствующем рынке, свидетельствуют о злоупотреблении таким статусом и образуют нарушение положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Злоупотребление ПАО «ТГК-14» доминирующим положением образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Объект административного правонарушения - общественные отношения в области предпринимательской деятельности.

Субъект административного правонарушения - ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (ИНН 7534018889, ОГРН 1047550031242).

Объективная сторона административного правонарушения выражается в совершении ПАО «ТГК-14», занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуги теплоснабжения в географических границы рынка - территория расположения технологической инфраструктуры (пролегания тепловых сетей) ПАО «Теплогенерирующая компания-14» в границах г. Улан-Удэ, действий, выразившихся в необоснованном удержании приборов учета ИП Бородиной М.А. в период с 03.12.2020 до 22.12.2020, что не позволило в соответствии пунктом 84 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034, организовать ИП Бородиной М.А. поверку приборов учета и принять меры для ввода их в эксплуатацию в более ранние сроки, признанных злоупотреблением

доминирующим положением, и недопустимых в соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции результатом которого является ущемление интересов ИП Бородиной М.А.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Место совершения административного правонарушения - место нахождения филиала ПАО «ТГК-14» «Теплоэнергосбыт Бурятии» (г. Улан-Удэ, ул. Тракторная, 26).

Время совершения административного правонарушения - период с 03.12.2020 до 22.12.2020.

В силу пункта 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности начинается со дня вступления в силу решения антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения, и на дату рассмотрения дела об административном правонарушении не истек.

ПАО «ТГК-14» в письменных возражениях, приобщенных к материалам настоящего дела, просит прекратить производство по делу за отсутствием события правонарушения.

Однако, совокупностью доказательств, в том числе, решением от 05.07.2022 по делу № 003/01/10-340/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, протоколом об административном правонарушении от 08.12.2022 № 003/04/14.31-889/2022, доказаны событие административного правонарушения, совершение его Обществом, вина Общества, а также наличие всех необходимых оснований для привлечения Общества к административной ответственности по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

При назначении административного наказания выяснялись и исследовались обстоятельства, предусмотренные статьями 4.1, 4.2, 4.3, 26.1, частью 3 Примечания к статье 14.31 КоАП РФ.

Согласно правовой позиции, изложенной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2011 № 11132/11, моментом обнаружения нарушения антимонопольного законодательства является дата издания приказа о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства. Приказ о возбуждении дела № 003/01/10-340/2022 издан 26.04.2022.

Расчет размера административного штрафа.

Согласно сведениям, представленным ПАО «ТГК-14» (вх. от 22.12.2022 № 7639):

- совокупный размер суммы выручки Общества от реализации всех товаров (работ, услуг) в границах г. Улан-Удэ за 2021 год - 5 247 400,04 тыс. руб. (в том числе, от реализации услуг теплоснабжения 5 080 103, 34 тыс. руб.)

- размер суммы выручки Общества от реализации услуг теплоснабжения ИП Бородиной М.А. за 2021 год - 571 918,66 руб.

Таким образом, сумма выручки Общества от реализации услуг теплоснабжения составляет 96,8 % совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг).

Для определения размера административного штрафа, налагаемого на Общество за допущенное нарушение части 2 статьи 14.31 КоАП РФ, применяется часть 4 статьи 3.5 КоАП РФ, пункт 4 Примечания к статье 14.31 КоАП РФ.

1. Минимальный размер штрафа (МинШ).

Поскольку административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг),

реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), минимальный размер штрафа (МинШ), предусмотренный частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, составляет три тысячных размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

Три тысячных размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, составляет

$$0,003 \times 571\,918,66 = 1\,715,76 \text{ руб.}$$

2. Максимальный размер штрафа (МаксШ).

Максимальный размер штрафа (МаксШ), предусмотренный частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, составляет три сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

Три сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, составляет

$$0,03 \times 571\,918,66 = 17\,157,56 \text{ руб.}$$

3. Базовый штраф (БШ) рассчитывается по формуле в соответствии с пунктом 4 Примечания к статье 14.31 КоАП РФ

$$\text{БШ} = \text{МинШ} + (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2$$

$$\text{БШ} = 1\,715,76 + (17\,157,56 - 1\,715,76) / 2 = 8\,578,78 \text{ руб.}$$

4. Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Учитывая то, что рассчитанный размер штрафа составляет сумму меньше минимального предела, установленного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, считаю необходимым назначить Обществу наказание в виде минимального размера административного штрафа, установленного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, то есть в размере 100 000 рублей.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, является правонарушением в области предпринимательской деятельности. Данное правонарушение, является значимым, запрещенным антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Оценивая имеющиеся в материалах дела доказательства, прихожу к выводу, что характер данного административного правонарушения не позволяет признать его малозначительным и освободить ПАО «ТЭК-14» от административной ответственности по основанию, предусмотренному статьей 2.9 КоАП РФ, поскольку злоупотребление доминирующим положением представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям. При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям выражается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать публичное акционерное общество «Территориальная генерирующая компания № 14» (672090, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, ИНН 7534018889, ОГРН 1047550031242) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Назначить публичному акционерному обществу «Территориальная генерирующая компания №

14» административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Руководитель

В. А. Грибко

Штраф должен быть перечислен по реквизитам:

Получатель: ИНН 0323057082 КПП 032601001

УФК по Республике Бурятия

(Бурятское УФАС России

л/с 04021082740)

Казначейский счет

03100643000000010200

ЕКС 40102810545370000068

Банк получателя: отделение

– НБ Республика Бурятия/УФК по

по Республике Бурятия г. Улан-Удэ

БИК 018142016

ОКТМО 81701000

КБК 161 1 16 01141 01 0031 140

Назначение платежа: штраф за нарушение статьи 14.31 КоАП РФ

УИН 16100500000001565917

В соответствии с пунктом 3 части 1 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; юридические лица вправе обжаловать постановление в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Согласно статье 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.

Административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления 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, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление по делу об административном правонарушении

может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.