

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства
по делу № 02-09/138-09 об административном правонарушении

21 декабря 2009 г.

г. Томск

Заместитель руководителя — начальник отдела контроля монополистической деятельности Томского УФАС России Бутенко Игорь Васильевич, рассмотрев протокол и материалы дела № 02-09/138-09 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Открытого акционерного общества «Территориальная генерирующая компания № 11» (юридический адрес: г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5) по ст. 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации за нарушение п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

14.07.2009 г. комиссия Томского УФАС по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 02-10/36-09, возбужденное по заявлениям граждан: .., признала нарушение ОАО «ТГК-11» ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части ущемления интересов других лиц, а также нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (п. 1 Решения), в связи с чем, решено: выдать ОАО «ТГК-11» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а также передать материалы дела № 02-10/36-09 для решения вопроса привлечения ОАО «ТГК-11» к административной ответственности (п. 2,3 Решения).

Расчет стоимости отопления за 1 кв.м. населению при отсутствии приборов учета тепловой энергии рассчитывается ОАО «ТГК-11» исходя из норматива потребления тепловой энергии, утвержденного Постановлением Мэра г. Томска № 689 от 20.12.2006 г., а также по факту потребления. Расчет размера платы за фактическое потребление тепловой энергии производится по нормативам потребления на основании решения Томской городской думы от 26.10.2004 г. № 751 «О нормативах потребления тепловой энергии на нужды отопления для населения города Томска» в перерасчете на отопительный период с учетом поправочного коэффициента, который зависит от температуры наружного воздуха и количества дней в месяце. Формула, применяемая Решению Томской городской Думы аналогична формуле расчета, указанной в Методике определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения», утвержденной Приказом Госстроя № 105 от 06.05.2003 г., что является неправомерным и приводит к ущемлению интересов граждан-потребителей.

Согласно пункта 19 Правил предоставления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства № 307 от 23.05.2006 г. при отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется:

а) для отопления - в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 приложения № 2 к настоящим Правилам. При этом исполнитель производит 1 раз в год корректировку размера платы за отопление в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 приложения № 2 к настоящим Правилам.

А именно, размер платы за отопление при отсутствии в жилом доме или в помещении многоквартирного дома коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета, определяется по формуле: общая площадь *i*-того помещения квартир в многоквартирном доме или общая площадь жилого дома (кв.м.) умножается на норматив потребления тепловой энергии на отопление и умножается на тариф на тепловую энергию в соответствии с законодательством РФ (руб./Гкал). Также размер платы за отопление (руб.) в *i*-том жилом помещении многоквартирного дома раз в год корректируется исполнителем по формуле: размер платы за потребленную в многоквартирном доме тепловую энергию, определенной ресурсоснабжающей организацией расчетным путем в порядке установленном законодательством РФ (руб.) умножить на общую площадь *i*-того помещения (квартиры) в многоквартирном доме или общая площадь жилого дома (кв.м.) деленную на общую площадь всех помещений жилого дома (кв.м.) минус общий размер платы за отопление в *i*-том жилом помещении многоквартирного дома (жилого дома) за прошедший год (руб) — (п/п. 2 п. 1 Приложения Правил).

Административным органом был подготовлен Аналитический отчет определения доминирующего положения ОАО «ТГК-11» на рынке снабжения тепловой энергией в горячей воде, в результате которого установлено, что ОАО «ТГК-112 в географических границах занимает доминирующее положение.

По факту обнаруженного правонарушения в отношении ОАО «ТГК-11» было возбуждено дело об

административном правонарушении (Определение о возбуждении производства по делу об административном правонарушении № 02-09/138-09 и проведении административного расследования от 07.09.2009 г., а 06.11.2009 г. специалистом-экспертом отдела контроля монополистической деятельности управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Беловой М.Н. в отношении ОАО «ТГК-11» был составлен протокол об административном правонарушении по ст. 14.31 КоАП РФ без участия законного представителя.

Согласно Решения от 14.07.2009 г. Комиссии Управления федеральной антимонопольной службы по Томской области ОАО «ТГК-11» имеют своим результатом ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, поскольку 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 (пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Ответственность за злоупотребление лицом своим доминирующим положением на товарном рынке предусмотрена статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях: «Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации».

Пунктом 1 статьи 541 ГК РФ установлено, что 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 ее фактического потребления.

В соответствии с пунктом 1 статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Согласно статье 2 Федерального закона от 14.04.1995 г. № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» оплата электрической и тепловой энергии производится за фактически принятое потребителем количество электрической и тепловой энергии в соответствии с данными учета электрической и тепловой энергии, если иное не предусмотрено федеральным законом, иными нормативными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии с п. 7 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» собственники жилых домов вносят за приобретенные у ресурсоснабжающей организации объемы (количество) холодной и горячей воды, электрической энергии, газа и тепловой энергии, а также за оказанные услуги водоотведения исходя из показаний приборов учета, установленных на границе сетей, входящих в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, принадлежащих собственникам жилых домов. В случае отсутствия указанных приборов учета размер платы производится в порядке, установленном пунктом 19 настоящих Правил.

Указанное решение № 751 от 26.10.2004 г. принято Томской городской Думой в рамках своих полномочий, устанавливает методику расчета размера оплаты за отопление по факту (за фактически предоставленные объемы услуг), которая ни Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 г. № 307, ни Постановлением Мэра города Томска от 20.12.2006 г. № 689 «О нормативах потребления тепловой энергии на нужды отопления для населения муниципального образования «Город Томск» в настоящее время не урегулирована.

Таким образом, как постановление Мэра города Томска от 20.12.2006 г. № 689 «О нормативах потребления тепловой энергии на нужды отопления для населения муниципального образования «Город Томск», так и решение Томской городской Думы, являясь в настоящее время нормативными актами не противоречат друг другу.

С учетом изложенного, применение ОАО «ТГК-11» метода расчета при определении количества потребляемой тепловой энергии ввиду отсутствия у граждан-потребителей приборов учета, установленного решением Томской городской думы от 26.10.2004 г. № 751 «О нормативах потребления тепловой энергии на нужды отопления для населения города Томска» является обоснованным.

При рассмотрении дела об административном правонарушении защитник ОАО «ТГК-11» Бушуев М.А. факт совершения административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ,

не признал и пояснил, что ОАО «ТГК-11» при определении размера платы за коммунальные услуги с применением Решения Томской городской Думы от 26.10.2004 г. № 751 производится от площади жилого помещения, исходя из этажности жилого дома без учета высоты помещения, тогда как в случае расчета объема тепловой энергии, согласно Методике расчет производится от объема здания с применением коэффициента инфильтрации, который зависит от скорости ветра, что подтверждает необоснованность Томского УФАС о дублировании методов расчета (отзыв от 17.09.2009 г. № 1-6/2912 на определение о возбуждении производства по делу об административном правонарушении № 02-09/138-09).

Учитывая изложенное, в действиях ОАО «ТГК-11» отсутствует объективная сторона состава правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ, т.к. ОАО «ТГК-11», применяя метод, закрепленный в решении Томской городской Думы, не совершил запрещенных действий, предусмотренных ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Субъектом административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ, может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, если эти лица занимают доминирующее положение на товарном рынке в качестве хозяйствующих субъектов. Совершается данное административное правонарушение умышленно.

Обязательным признаком состава административного правонарушения является вина. Согласно части 1 статьи 1.5. КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. В силу части 2 статьи 2.1. КоАП юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом предусмотрена административная ответственность.

У ОАО «ТГК-11» возможность для соблюдения правил и норм действующего законодательства РФ, за нарушение которых статьей 14.31 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, отсутствовала, поскольку указание в Постановлении Правительства РФ № 307 от 23.05.2006 г. применение расчетного способа при проведении ежегодной корректировки размера платы за потребленную тепловую энергию при отсутствии у граждан-потребителей приборов учета обязывает ОАО «ТГК-11» произвести расчет по фактическому потреблению. На сегодняшний день «расчетный способ» действующим законодательством не установлен, поэтому в отсутствие установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования ОАО «ТГК-11» не имеет возможности самостоятельно выбирать тот или иной метод «расчетного способа» и производит данный расчет с применением Решения Томской городской Думы от 26.10.2004 г. № 751. Изучив материалы дела в совокупности, прихожу к выводу об отсутствии в действиях юридического лица - ОАО «ТГК-11» (ИНН 5406323202, ОГРН 1055406226237, адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 5.), состава административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 14.31, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Прекратить производство по делу об административном правонарушении № 02-09/138-09 в отношении юридического лица - ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11», предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со ст. 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.

Заместитель руководителя Управления,
начальник отдела контроля
монополистической деятельности

И.В. Бутенко