

ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
о наложении штрафа по делу № 03-07/61-11  
об административном правонарушении

16 июня 2011

г. Ярославль

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Сибрикова Н.М., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 03-07/61-11, возбужденного в отношении Открытого акционерного общества "Территориальная генерирующая компания № 2", зарегистрированного по адресу: 150040 г. Ярославль, пр-т Октября, д. 42; ОГРН 1057601091151, ИНН 7606053324 (далее – ОАО "ТГК-2"), на рассмотрение дела представитель ОАО «ТГК-2» не явился,

УСТАНОВИЛ:

хозяйствующий субъект ОАО "ТГК-2" приказом Ярославского УФАС от 25.12.2007 № 131 включен в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов с долей более 50 процентов на рынке производства и передачи тепловой энергии в границах г. Ярославля в границах присоединенной сети.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона № 135-ФЗ "О защите конкуренции" доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта:

- доля которого на рынке определенного товара превышает 50 процентов, если при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Исходя из вышеизложенного, ОАО "ТГК-2" занимает доминирующее положение на рынке производства и передачи тепловой энергии в границах города Ярославля в границах охваченной присоединенной сети.

Между ООО «Росинка» и ОАО «ТГК-2» был заключен договор №818 от 04.07.2006г. поставки тепловой энергии и теплоносителя.

Письмом от 11.06.2009г. №1000-10/6263 ОАО «ТГК-2» сообщило об отказе от исполнения и расторжении данного договора в связи с существенным нарушением обязательств со стороны ООО «Росинка».

30.09.2009г. письмом №274 ООО «Росинка» сообщила ОАО «ТГК-2» о том, что задолженность за тепловую энергию погашена, просило продолжить отношения по договору №818 от 04.07.2006г.

08.09.2009г. письмом №279 ООО «Росинка» сообщило, что не возражает рассмотреть новый проект договора на поставку тепловой энергии.

05.11.2009г. между ОАО «ТГК-2» и ООО «Росинка» был подписан договор №818. Со стороны ОАО «ТГК-2» данный договор подписан с протоколом разногласий от 14.12.2009г.

В частности, в договор предлагалось включить пп. л. п. 5.4.1. в следующей редакции: «Энергоснабжающая организация имеет право и не несет материальной ответственности, отключить подачу тепловой энергии Абоненту в случае отсутствия коммерческого узла учета по вине потребителя».

ООО «Росинка» протокол согласования разногласий в указанной редакции не подписало.

Отношения в сфере теплоснабжения на момент заключения договора регулировались Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом от 23.11.2009 N 261-ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

Договор теплоснабжения в силу требований ст. 426 ГК РФ является публичным, обязателен для заключения ОАО «ТГК-2».

В соответствии со ст. 539 ГК 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. Гражданским кодексом не установлено специфики заключения договоров теплоснабжения с

юридическими лицами.

Таким образом, договор должен заключаться в общем порядке, а именно: направление оферты со стороны ООО «Росинка», получение ответа ОАО «ТГК-2» в месячный срок (ст. 435, 438 ГК РФ).

В соответствии со ст. 13 Федерального закона №261 «Об энергосбережении» производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов. Требования данной статьи в части организации учета используемых энергетических ресурсов не распространяются на объекты, максимальный объем потребления тепловой энергии которых составляет менее чем две десятых гигакалории в час (в отношении организации учета используемой тепловой энергии). В соответствии с приложением №1а к договору №818 от 05.11.2009г. общая нагрузка объекта ООО «Росинка» составляет 0,19220 Гкал/час.

Таким образом, на ООО «Росинка» не распространяются требования ст. 13 Федерального закона «Об энергосбережении», в том числе и в части обязательного оснащения прибором учета.

Основания для отключения (прекращения подачи) тепловой энергии предусмотрены ст. 546 ГК РФ. Так, основаниями для отключения тепловой энергии могут быть нарушения обязательств по её оплате, необходимость принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии. Такого основания, как отсутствие прибора учета, законодательством не предусмотрено.

В силу п. 4 ст. 426 ГК в случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров ( типовые договоры, положения и т.п.). В соответствии с п. 5 данной статьи условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным пунктами 2 и 4 настоящей статьи, ничтожны.

В данном случае ОАО «ТГК-2» предложило внести в договор №818 от 05.11.2009г. условие, заведомо противоречащее действующему законодательству.

Необходимо отметить, что процедура согласования разногласий между сторонами происходила в зимний период, поставка тепла на объект ООО «Росинка» не осуществлялась в связи с отсутствием заключенного договора. Как установлено актом от 17 декабря 2009г., ООО «Росинка» произвело самовольное включение тепловой энергии.

В данном случае, получив протокол разногласий, содержащий заведомо невыгодное противоречащее закону условие об установлении дополнительного основания для отключения тепловой энергии, ООО «Росинка» в связи с наступлением холодов вынуждено было либо с ним согласиться, приняв на себя непредусмотренные законом обязанности, либо продолжать преддоговорные споры, однако при этом не получать необходимой для отопления тепловой энергии.

Предложив в протоколе разногласий от 14.12.2009г. к договору №818 от 05.11.2009г. заведомо невыгодное, незаконное условие, ОАО «ТГК-2» создало реальную угрозу ущемления прав ООО «Росинка».

Исходя из изложенного, действия ОАО «ТГК-2» по предложению в протоколе разногласий от 14.12.2009г. к договору №818 от 05.11.2009г. заведомо невыгодного, незаконного условия пп. л п. 5.4.1. в следующей редакции «Энергоснабжающая организация имеет право и не несет материальной ответственности, отключить подачу тепловой энергии Абоненту в случае отсутствия коммерческого узла учета по вине потребителя» противоречит императивным положениям ст. 546 ГК РФ, образуют состав административного правонарушения (злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке), ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП РФ.

Вместе с тем у ОАО «ТГК-2» имелась возможность для соблюдения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», но указанным хозяйствующим субъектом не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению антимонопольного законодательства.

Согласно статье 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, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации 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, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации 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.

Под выручкой от реализации товаров (работ, услуг) понимается выручка от реализации товара (работы, услуги), определяемая в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса Российской Федерации. Совокупный размер выручки, полученной ОАО «ТГК-2» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2010г. в городе Ярославле и Ярославской области, составил 7 640 117 тыс. руб. Размер выручки, полученной ОАО «ТГК-2» на рынке производства и передачи тепловой энергии в границах г. Ярославля в границах присоединенной сети, составляет 3 881 995 тыс. руб.

При назначении административного наказания учитывался характер совершенного ОАО «ТГК-2» административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица.

Обстоятельств, смягчающих ответственность, не выявлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не выявлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ, а также статьями 4.1, 14.31 КоАП РФ, руководитель Ярославского УФАС России Сибрикова Н.М.

#### ПОСТАНОВИЛ:

привлечь Открытое акционерное общество «Территориальная генерирующая компания № 2» за совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31, выразившегося в предложении в протоколе разногласий от 14.12.2009г. к договору №818 от 05.11.2009г. заведомо невыгодного, незаконного условия пп. л п. 5.4.1. в следующей редакции «Энергоснабжающая организация имеет право и не несет материальной ответственности, отключить подачу тепловой энергии Абоненту в случае отсутствия коммерческого узла учета по вине потребителя», повлекшего затягивание заключения договора между сторонами к административной ответственности в виде административного штрафа в размере одной сотой размера суммы выручки, полученной на рынке производства и передачи тепловой энергии в границах г. Ярославля в границах присоединенной сети, **в сумме 38 819 950 рублей.**

Штраф за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации должен быть перечислен в доход федерального бюджета по коду 16111602010010000140

Получатель: ИНН 7604009440 КПП 760401001

ОКАТО 78401000000

УФК МФ РФ по Ярославской области

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области

БИК 047888001

р/сч 40101810700000010010

в полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации и ОКАТО.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 30 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.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

Срок предъявления постановления к исполнению – 1 (один) год со дня вступления постановления в законную силу.

Руководитель  
Ярославского УФАС России

Сибрикова Н.М.