

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 689/02

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

«23» мая 2017 года

г. Ростов-на-Дону

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту – Ростовское УФАС России) Кожемяко Наталья Александровна, рассмотрев протокол № 689/02 от 21 апреля 2017 года и материалы дела № 689/02 об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 года № 195-ФЗ (ред. от 02.10.2012) (далее по тексту – КРФ об АП), возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» (далее – ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», 344006, г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский, 20/17 ИНН 6167049710, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 21.08.2002 года),

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Ростовского УФАС России от 22.12.2016 года по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1944/02 ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» признано нарушившим п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются 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.

В связи с информацией, размещенной в средствах массовой информации и публичными заявлениями в социальной сети Facebook генерального директора ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» Р, а также информацией указывающей на то, что ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» совершает неправомерные действия, выразившиеся в прекращении поставки газа на котельные, расположенные в г. Азов без заключенного соглашения с МУП г. Азова «Теплоэнерго» по поставке газа, необходимого, для соблюдения прав и законных интересов добросовестных потребителей, 21.09.2016 г. (исх. 16952/02) Ростовским УФАС России генеральному директору ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» - Р было выдано Предостережение о недопустимости совершения действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

Однако, данное Предостережение не было исполнено ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону».

Кроме того, в Ростовское УФАС России, поступило обращение межрайонного прокурора Азовской межрайонной прокуратуры Шамра А.Ю., по поводу неправомерных, по его мнению, действий ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», выразившиеся в прекращении поставки газа на котельные, расположенные в г. Азове без заключенного соглашения с МУП г. Азова «Теплоэнерго» по поставке газа, необходимого, для соблюдения прав и законных интересов добросовестных потребителей.

Между МУП г. Азова «Теплоэнерго», управляющими компаниями и ТСЖ г. Таганрога заключены договоры теплоснабжения, согласно которым МУП г. Азова «Теплоэнерго» обязуется подавать через присоединенную сеть тепловую энергию на нужды населения.

При этом в целях снабжения населения города тепловой энергией и горячей водой МУП г. Азова «Теплоэнерго» приобретает у ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» природный газ.

Поставка газа на котельные МУП г. Азова «Теплоэнерго» осуществляется в рамках договора поставки газа, заключенного с ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» от 04.08.2009г. № 43-3-01355/10.

МУП г. Азова «Теплоэнерго» допустило задолженность перед ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» за потребленный газ, в связи, с чем ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» посредством ПАО «Газпром газораспределение Ростов-на-Дону» прекратило его поставку на котельные МУП г. Азова «Теплоэнерго» 20.09.2016г.

Согласно п.6 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно - энергетических ресурсов, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998г. №1 (далее – Порядок №1) в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации - потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно - энергетические ресурсы, организация - потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно - энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

Указанная норма права устанавливает для МУП г. Азова «Теплоэнерго» обязанность по осуществлению действий, направленных на заключение с ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» соглашений по поставке природного газа.

Так письмом от 19.09.2016 МУП г. Азова «Теплоэнерго» направляло в адрес поставщика газа сведения о количестве абонентов, которые подключены к принадлежащим МУП г. Азова «Теплоэнерго» котельным, и своевременно оплачивают использованные ресурсы, а также расчет объема газа (по котельным) необходимого для их энергоснабжения.

В силу [части 4 статьи 3](#) Жилищного кодекса Российской Федерации никто не может

быть ограничен в праве получения коммунальных услуг иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены этим [Кодексом](#) и другими федеральными законами.

Пунктом 121 Правил № 354 предусмотрено, что ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителем, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, не допускается.

Спор двух хозяйствующих субъектов, каждый из которых занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, не должен иметь в качестве последствия угрозу причинения вреда добросовестным абонентам, независимо от наличия либо отсутствия соглашения об обеспечении подачи топливно-энергетических ресурсов.

Данный вывод согласуется с правовой позицией, изложенной в [пункте 3](#) Обзора Верховного Суда Российской Федерации по отдельным вопросам судебной практики о применении законодательства о защите прав потребителей при рассмотрении гражданских дел, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 01.02.2012, согласно которой действия организации по прекращению поставки ресурсов организациям-потребителям, к сетям которых подключены абоненты, своевременно оплачивающие использованные топливно-энергетические ресурсы, при отсутствии соглашения о подаче топливно-энергетических ресурсов таким абонентам, в том числе гражданам-потребителям, являются незаконными.

В настоящем случае возникший между МУП г. Азова «Теплоэнерго» и ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» конфликт, связанный с неоплатой газа, в силу повышенной социальной ответственности, которую несут организации-монополисты, может быть урегулирован сторонами в рамках переговорного процесса, либо в рамках судебного гражданско-правового спора о взыскании задолженности за поставленные ресурсы и последующего принудительного исполнения судебного решения.

Вместо этого ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» полностью прекратило поставку газа на котельные ресурсоснабжающей организации в отсутствие актуальной информации по добросовестным абонентам.

Право на жилище (и вытекающее из него право на получение коммунальных услуг) является безусловным, что означает обязанность газоснабжающей организации поставлять топливно-энергетические ресурсы на котельные ресурсоснабжающей организации даже при условии, что количество абонентов, исправно оплачивающих коммунальные услуги, равняется одному.

Согласно п. 6 Порядка в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации - потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, организация-потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей или газоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

Таким образом, организация потребитель обязана обеспечить подачу абонентам, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы в необходимых для данных потребителей объемах. При этом отношения по поводу поставок необходимых в такой ситуации объемов ресурсов должны быть урегулированы на основании соответствующих соглашений между ресурсоснабжающей организацией и организацией-потребителем, их наличие является обязательным и должно предшествовать прекращению ресурсоснабжающими организациями подачи энергоресурсов во избежание нарушения прав добросовестных потребителей.

При этом, согласно правовой позиции, изложенной в Определении Верховного Суда РФ от 20.09.2011 № 86-Впр11-3, учитывая требования ч. 4 ст. 445 Гражданского кодекса Российской Федерации от 26.01.1996 № 14-ФЗ, при условии, если между ресурсоснабжающей организацией и организациями-потребителями не достигнуто соглашение об обеспечении подачи добросовестным потребителям топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах, ресурсоснабжающая организация не вправе в одностороннем порядке ограничивать и прекращать поставку энергоресурсов в отношении таких организаций-потребителей.

Вместе с тем, согласно статье 7 (часть 1) Конституции Российской Федерации Российская Федерация - социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Человек, его права и свободы являются наивысшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства, в соответствии со ст. 2 Конституции Российской Федерации.

Законодателем в развитие названных конституционных положений введены дополнительные механизмы защиты абонентов, которые надлежащим образом исполняют обязательства по оплате использованных топливно-энергетических ресурсов и не состоят в непосредственных отношениях с поставщиком газа.

Согласно п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений [статьи 10](#) ГК РФ и [статей 3](#) и [10](#) Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Установление числа и местонахождения добросовестных абонентов, заключение соответствующего соглашения о поставке таким абонентам тепла и горячей воды лежало, на МУП г. Азова «Теплоэнерго» и на ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», а также ПАО «Газпром газораспределение Ростов-на-Дону» на момент прекращения поставки газа, в целях недопущения нарушения прав таких абонентов, что сделано не было.

Однако МУП г. Азова «Теплоэнерго» направив в адрес поставщика газа письмо от 19.09.2016 содержащее сведения о количестве абонентов, которые подключены к

принадлежащим МУП г. Азова «Теплоэнерго» котельным, и своевременно оплачивают использованные ресурсы, а также расчет объема газа (по котельным) необходимого для их энергоснабжения приняло, таким образом, все зависящие меры для установления числа и местонахождения добросовестных абонентов, заключение соответствующего соглашения о поставке таким абонентам тепла и горячей воды.

Действия ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» и по введению режима прекращения поставки газа МУП г. Азова «Теплоэнерго», являются нарушением п. 4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Факт совершения административного правонарушения ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» подтверждается протоколом по делу № 689/02 об административном правонарушении от 21.04.2017г., а также иными материалами дела.

Таким образом, ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» совершило правонарушение, ответственность за которое установлена ч.1 ст.14.31 КРФ об АП.

Действия ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» подлежат квалификации по части 1 статьи 14.31 КРФ об АП.

Согласно ч. 1 ст. 14.31 КРФ об АП, совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 9.21](#) настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Материалы дела позволяют прийти к следующим выводам:

Согласно части 2 статьи 2.1 КРФ об АП, 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 или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» имело возможность не нарушать требования законодательства, но не приняло всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства.

Место совершения правонарушения – г. Азов.

Время совершения правонарушения – 21.09.2016г.

Процедура рассмотрения дела об административном правонарушении и привлечения к административной ответственности соблюдена.

Законный представитель ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» письмом извещался о времени и месте составления протокола об административном правонарушении. Данное письмо ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» получено заблаговременно.

Протокол составлен в присутствии защитника ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» (доверенность № 13-01-14/397 от 02.11.2016г.).

Таким образом, при составлении протокола законные права и интересы ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» были соблюдены в полном объеме.

Определением о назначении дела об административном правонарушении № 689/02 назначено к рассмотрению на 23.05.2017г. в 15 часов 40 минут.

Указанное определение получено ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» заблаговременно.

23.05.2017г. дело № 689/02 об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.31 КРФ об АП, рассмотрено в присутствии защитника ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» (доверенность № 13-01-14/397 от 02.11.2016г.).

Согласно п.4 примечания к ст.14.31 КРФ об АП, за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей [14.31.2](#), [14.32](#) и ли [14.33](#) настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных [пунктами 5](#) и [6 части 1 статьи 4.2](#) настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных [пунктами 5](#) и [6 части 1 статьи 4.2](#) настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного

административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В силу [пункта 2 части 1 статьи 4.3](#) КРФ об АП одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный [статьей 4.6](#) КРФ об АП.

[Статьей 4.6](#) КРФ об АП установлено, что лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В силу части 3 статьи 4.1 КРФ об АП при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» неоднократно было привлечено к административной ответственности за действия, признаваемые злоупотреблением доминирующим положением на рынке, а именно: Постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении 791/02 (исполнено 10.01.2017г.), Постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении 1036/02 (исполнено 02.03.2017г.), Постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении 1037/02 (исполнено 07.02.2017г.), Постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении 1036/02 (исполнено 02.03.2017г.), Постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении 943/02 (исполнено 17.05.2017г.) что является обстоятельством отягчающим административную ответственность (статья 4.3 КРФ об АП).

В соответствии с п. 19.1 Постановления Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» № 10 от 02.06.2004 года, в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КРФ об АП одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КРФ об АП. При применении указанной нормы следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КРФ об АП.

В качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность применяется добровольное прекращение ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» противоправного поведения, а также предотвращение вредных

последствий административного правонарушения (статья 4.2 КРФ об АП).

Документов подтверждающих тяжелое имущественное и финансовое положение ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» представлено не было.

На основании изложенного, возможно назначить административное наказание ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» согласно ч. 1 ст. 14.31 КоАП в размере 650 000 рублей, учитывая положения части 4 примечания к ст. 14.31 КРФ об АП.

Сумма штрафа ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» рассчитана в соответствии с ч.1 ст.14.31 КРФ об АП.

300 000 (сумма минимального размера административного штрафа) + 350 000 (половина разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа) + 87500 – 87500 - 87500 (одна восьмая разности максимального и минимального размера административного штрафа) = 562 500 рублей.

Годичный срок давности привлечения ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» к административной ответственности, определенный ст.4.5 КРФ об АП, не истек.

Основания для освобождения лица, совершившего административное правонарушение от административной ответственности в порядке применения статьи 2.9 КРФ об АП отсутствуют.

Согласно ст. 2.9 КРФ об АП, при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с п. 18, 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» № 10 от 02.06.2004 года, при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 названного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

В этой связи, руководствуясь ст.ст. 4.1, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 КРФ об АП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» виновным в совершении правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП.

2. Назначить ООО «Газпром межрегионгаз Ростов–на–Дону» наказание в виде административного штрафа в размере 562 500 рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в отделении Ростова-на-Дону г. Ростова-на-Дону; БИК 046015001. Получатель: УФК по Ростовской области (Ростовское УФАС России) ИНН 6163030500. КПП 616301001.

Код бюджетной классификации 16111602010016000140.

ОКТМО 60701000. УИН 0319882765052300000800604.

Основание платежа - Постановление Ростовского УФАС России № 689/02.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (863) 240-99-59 или на электронную почту Ростовского УФАС: to61@fas.gov.ru.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КРФ об АП, административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного [частью 1.1](#) или [1.3](#) настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных [статьей 31.5](#) настоящего Кодекса.

В силу ч. 5 ст. 3.5 КРФ об АП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации.

Согласно положениям Бюджетного кодекса Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ, Федерального закона от 19.12.2016 № 415-ФЗ «О федеральном бюджете на 2017 год и на плановый период 2018 и 2019 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1

статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 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.

Заместитель руководителя управления Н.А. Кожемяко

Исп. Мирчев А.Г.

т. 240-99-21