

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

исх. от 05.06.2015 №3684-04

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 12107-К/04-2015

об административном правонарушении

05.06.2015

г. Ульяновск

Заместитель руководителя Ульяновского УФАС России <...>, рассмотрев представленные материалы о наличии в действиях (бездействии) директора ООО «Источник» <...> (<...>) признаков административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

07.10.2014 по результатам рассмотрения дела № 11287/04-2014 о нарушении антимонопольного законодательства действия ООО «Источник», выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем применения неустановленных (несогласованных) уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию в период ноябрь 2013 г. – май 2014 г., были признаны нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

По указанному факту заместителем руководителя управления 28.04.2015 в соответствии со ст.28.7 КоАП РФ вынесено определение о возбуждении дела №12107-К/04-2015 об административном правонарушении и проведении административного расследования.

27.05.2015 в отношении директора ООО «Источник» <...> по указанному факту составлен протокол №232.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела у Министерства экономического развития Ульяновской области истребована информация о привлечении данного должностного лица за совершение указанного правонарушения по статье 14.6 КоАП РФ.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Закона «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, в том числе нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования.

Согласно части 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - ФЗ «О естественных монополиях»), услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.0.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Согласно Административному регламенту Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденному Приказом ФАС России от 25.05.2012 №345, с целью установления доминирующего положения ООО «Источник» проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг теплоснабжения, в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее - Порядок).

Целью данного анализа является определение положения ООО «Источник» на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети ООО «Источник».

Временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка, доступности информации и срока существования товарного рынка. В качестве временного интервала исследования определен период октябрь 2013 г. – август 2014 г.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»:

- товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;
- товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного

производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с определением, данным в статье 2 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», под теплоснабжением понимается деятельность по обеспечению потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (далее - ОКВЭД), 029-2007 рынок теплоснабжения принадлежит к разделу Е «Производство и распределение электроэнергии, газа и воды», подразделу ЕА «Производство и распределение электроэнергии, газа и воды», классу 40 «Производство, передача и распределение электроэнергии, газа, пара и горячей воды», подклассу 40.3 «Производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии)».

В соответствии с частью 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

Согласно части 1 статьи 548 Гражданского кодекса Российской Федерации правила, предусмотренные статьями 539 - 547 указанного кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Таким образом, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации услуга по теплоснабжению представляет собой поставку ресурсоснабжающей организацией абоненту произведенной или приобретенной тепловой энергии. При этом процесс теплоснабжения включает следующие стадии: производство, передачу, сбыт тепловой энергии.

Предметом договорных отношений могут быть как отдельное действие, так и несколько последовательных действий, составляющих процесс теплоснабжения.

Учитывая изложенное, продуктовые границы рынка определены как услуги теплоснабжения.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на рынке услуг теплоснабжения, включаются организации, осуществляющие производство и (или) продажу конечным потребителям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя, передачу тепловой энергии.

Услуги теплоснабжения многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Панорамная, 75 в рассматриваемый период оказывало ООО «Источник» (432063, г. Ульяновск, ул. Железнодорожная, д.2). Таким образом, ООО «Источник» является единственным продавцом данной услуги.

Потребителями услуг теплоснабжения являются собственники жилых помещений многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул.

Панорамная, д.75

Определение географических границ товарных рынков осуществлено в соответствии с пунктом 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», а также в соответствии с «Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке», утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, в соответствии с которыми географические границы рынка определяются границами территории, на которой покупатель (покупатели) приобретает или имеет возможность приобрести товар (исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности) и такая возможность либо целесообразность отсутствуют за ее пределами.

В качестве территории рынка рассматривается территория в границах присоединённой сети ООО «Источник», на которой потребители получают услугу теплоснабжения. Для каждого покупателя данного товара существуют технологические барьеры, ограничивающие как возможность приобретения товара за границами рынка, так и участие покупателей с других товарных рынков.

Законодательно установлено, что экономически нецелесообразно строить котельную и прокладывать коммуникации, если уже есть организация, оказывающая услуги теплоснабжения.

Получение тепловой энергии может осуществляться только при наличии присоединенной сети.

Покупателю экономически нецелесообразно покупать товар за пределами рынка, так как он приобретет товар такого же качества, по той же цене, что и на территории рынка, но при этом он дополнительно будет оплачивать строительство новых сетей. Кроме этого, процесс нового строительства будет включать и проектные расходы, а также согласование с различными органами власти нового строительства.

В случае, если новый продавец захочет непосредственно вступить на рынок, то ему необходимо произвести строительство новых сетей и коммуникаций, что ограничивают барьеры, названные выше.

Доля ООО «Источник» на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети составляет 100 %.

На данном рынке существуют экономические ограничения входа на рынок - необходимость осуществления значительных первоначальных капитальных вложений при длительных сроках окупаемости этих вложений, оказание услуг по теплоснабжению конечного потребителя возможно только хозяйствующими субъектами, имеющими генерирующее оборудование и тепловые сети, значительные затраты на поддержание сетей в исправном состоянии. Таким образом, строительство новой котельной в данном случае будет нецелесообразно – есть возможность для получения услуг по теплоснабжению от близко расположенного и единственного поставщика.

Также установлено наличие административного барьера, связанного с необходимостью согласования проекта строительства с соответствующими

надзорными органами. Данные барьеры снижают вероятность появления на рынке новых хозяйствующих субъектов.

Данный товарный рынок является высококонцентрированным. Рынок относится к рынку с неразвитой конкуренцией.

Таким образом, один хозяйствующий субъект – ООО «Источник» оказывает решающее воздействие на сферу обращения товара на исследуемом рынке и занимает доминирующее положение с долей, равной 100 %.

Следовательно, ООО «Источник» занимает доминирующее положение на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети.

14.10.2013 между ООО «Средневолжская Строительная компания» («Застройщик») и ООО «Источник» («Исполнитель») заключен договор управления многоквартирным домом (на право управления общей долевой собственностью), расположенном по адресу: г.Ульяновск, Ленинский район, ул. Панорамная, 75,77,79. Согласно п. 1.1 договора предметом договора является передача «Застройщиком» своего права на управление, содержание и текущий ремонт общей долевой собственности в Многоэтажном жилом доме со встроенно-пристроенным магазином №1 (первый и второй этапы строительства) по адресу: г. Ульяновск, Ленинский район, ул. Панорамная, 75,77,79 «Исполнителю». Согласно п. 2.1 Договором регулируются отношения сторон по поводу предоставления «Застройщику» коммунальных услуг (ГВС, ХВС, отопление, электрическая энергия, прием сточных вод) на основании показаний приборов учета до момента подписания «Застройщиком» актов приема-передачи квартир и доли в общем имуществе с участниками долевого строительства.

17.01.2014 между ООО «Средневолжская Строительная компания» («Застройщик») и ООО «Источник» («Исполнитель») заключен договор управления многоквартирным домом (на право управления общей долевой собственностью), расположенном по адресу: г.Ульяновск, Ленинский район, ул. Панорамная, 75,77,79. Согласно п. 1.1 договора предметом договора является передача «Застройщиком» своего права на управление, содержание и текущий ремонт общей долевой собственности в Многоэтажном жилом доме со встроенно-пристроенным магазином №1 (третий этап строительства) по адресу: г. Ульяновск, Ленинский район, ул. Панорамная, 75,77,79 «Исполнителю». Согласно п. 2.1 Договором регулируются отношения сторон по поводу предоставления «Застройщику» коммунальных услуг (ГВС, ХВС, отопление, электрическая энергия, прием сточных вод) на основании показаний приборов учета до момента подписания «Застройщиком» актов приема-передачи квартир и доли в общем имуществе с участниками долевого строительства.

ООО «Источник» владеет на праве аренды зданием котельной с газопроводом по ул.Панорамной, 75, 77, 79 в Ленинском районе г. Ульяновска, а также оборудованием котельной (договор аренды от 14.10.2013 №37). По договору аренды от 14.10.2013 №37 ООО «Источник» использует переданное оборудование по договору для выработки тепловой энергии с последующей её реализацией.

Приложением №1 к договору согласован перечень оборудования котельной по ул. Панорамной, 75,77,79 в Ленинском районе г. Ульяновска.

Таким образом, ООО «Источник» согласно Правилам предоставления

коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 №354 (далее – Правила №354), является исполнителем коммунальных услуг.

Согласно части 1 статьи 424 Гражданского кодекса РФ в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Согласно части 2 статьи 157 Жилищного кодекса РФ размер платы за коммунальные услуги, предусмотренные частью 4 статьи 154 Жилищного кодекса, рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом (часть 2 статьи 157 Жилищного кодекса РФ). Плата за коммунальные услуги включает в себя плату за горячее водоснабжение, холодное водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления) (часть 4 статьи 154 Жилищного кодекса РФ)

Согласно п. 38 Правил №354 размер платы за коммунальные услуги рассчитывается по тарифам (ценам) для потребителей, установленным ресурсоснабжающей организацией в порядке, определенном законодательством Российской Федерации о государственном регулировании цен (тарифов).

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» регулированию подлежат следующие виды цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, в том числе:

1) тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения предельными (минимальным и (или) максимальным) уровнями указанных тарифов, а также тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями другим теплоснабжающим организациям;

2) тарифы на теплоноситель, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям;

3) тарифы на горячую воду, поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям с использованием открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения);

4) тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

Подлежащие регулированию цены (тарифы) на товары, услуги в сфере теплоснабжения устанавливаются в отношении каждой организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, и в отношении каждого регулируемого вида деятельности.

Из анализа представленных платежных документов, ведомостей следует, что ООО

«Источник» оказывало собственникам жилых помещений многоквартирного жилого дома по ул. Панорамная, 75 г. Ульяновска услуги теплоснабжения, а также выставяло к оплате счета за оказание услуг в период ноябрь 2013 г. – май 2014 г.

При этом, ООО «Источник» в Министерство экономического развития Ульяновской области за установлением тарифа на тепловую энергию на 2013 – 2014 гг. не обращался. Министерством экономического развития Ульяновской области для ООО «Источник» тариф на тепловую энергию на 2013 – 2014 годы не устанавливался, с соответствующим заявлением общество в орган регулирования не обращалось.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 14.31.1 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.

Согласно статье 2.4. КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно статье 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

Согласно Уставу ООО «Источник» единоличным исполнительным органом Общества является директор Общества, избираемый Общим собранием участников Общества в целях осуществления текущего руководства деятельностью. Директор Общества осуществляет следующие полномочия: без доверенности действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки, подписывает финансовые и иные документы Общества.

Приказом ООО «Источник» <...> <...> принят на должность директора на основании протокола <...> Общего собрания участников Общества.

Однако из информации, представленной Министерством экономического развития Ульяновской области установлено, что по факту применения ООО

«Источник» неустановленных уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию к собственникам жилых помещений многоквартирного жилого дома по ул. Панорамная, 75 г. Ульяновска, при выставлении к оплате счетов за оказание услуг в период октябрь 2013 г. – март 2014 г. 08.07.2014 составлен протокол об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.6 КоАП РФ, согласно которой Занижение регулируемых государством цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного) на продукцию, товары либо услуги, предельных цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного), занижение установленных надбавок (наценок) к ценам (тарифам, расценкам, ставкам и тому подобному), нарушение установленного порядка регулирования цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного), а равно иное нарушение установленного порядка ценообразования влечет наложение административного штрафа на граждан в размере пяти тысяч рублей; на должностных лиц - пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - ста тысяч рублей.

Постановлением <...> мирового судьи судебного участка №1 Железнодорожного судебного района г. Ульяновска <...> привлечен к административной ответственности по ч. 2. Ст. 14.6 КоАП РФ за совершение данного правонарушения в виде административного штрафа в размере 50 000 рублей.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, либо постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном той же статьей или той же частью статьи настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, либо постановления о возбуждении уголовного дела.

Соответственно, производство по данному делу подлежит прекращению в указанной части (за нарушение совершенное в период октябрь 2013 года – март 2014 года).

Поскольку в указанном судебном деле не рассматривался период апрель-май 2014 года, заместитель руководителя Ульяновского УФАС России <...> приходит к выводу о необходимости признать в действиях директора ООО «Источник» наличие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч 1. ст. 14.31 КоАП РФ, в период апрель – май 2014 г в г. Ульяновске.
Состав установлен:

-событие административного правонарушения - нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем применения неустановленных (несогласованных) уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию;

-субъект административного правонарушения – директор ООО «Источник» <...> ;

-субъективная сторона правонарушения - <...> ненадлежащим образом

исполнены служебные правила (обязанности).

Однако рассмотрев указанные обстоятельства, заместитель руководителя приходит к выводу о необходимости признать правонарушение малозначительным, в связи с небольшой общественной опасностью правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 24.5. 2.9., ст.ст. 29.9, 29.10. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 12107-К/04-2015 в отношении директора ООО «Источник» <...> по ч. 1 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить.

На постановление может быть подана жалоба в Федеральную Антимонопольную службу России (Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти суток со дня получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления

<...>