

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**Управление по Кировской области**

г.Киров обл.

от 20.01. 2009 г.

№10/02-08

**Р Е Ш Е Н И Е**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе: Председателя комиссии: Мильчакова В.В.- руководителя управления Членов комиссии:

Никоновой М.А.- заместителя руководителя - начальника отдела товарных рынков и естественных монополий;

Боровченко Н.И. ведущего специалиста - эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий;

Варавва Г.И.- ведущего специалиста - эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий;

Секретаря: Ласточкиной Е.В.- ведущего специалиста - эксперта,

в присутствии представителей:

**ОАО «Фирма Гражданстрой» -**

**ОАО «КТК»**

**ТСЖ «Володарского 112» -**

**Гаражного кооператива «Володарского-Авто» -**

рассмотрев дело № 10/02-08 по признакам нарушения п.5 ч.1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

**У С Т А Н О В**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области 27.08.2008г. поступило заявление ОАО «Фирма Гражданстрой» (застройщик) на неправомерные действия ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» по отказу в заключении договора теплоснабжения на объекты строящегося комплекса (встроенно-пристроенная подземная автостоянка по адресу: ул. Володарского, 112-г и пристроенное общественное здание по ул.Володарского, 114-б).

Заявитель указывает, что объекты первой очереди - жилые дома по ул. Володарского, 112 и 114 сданы в эксплуатацию в декабре 2006 г. В указанных домах учреждено ТСЖ «Володарского, 112». Для пуска горячей воды и теплоснабжения жилых домов застройщиком по акту от 01.02.2007г. ТСЖ были временно переданы коммуникации, в том числе теплотрасса. Между ОАО «КТК» и ТСЖ «Володарского, 112» заключен договор теплоснабжения № 915888.

Для сдачи в эксплуатацию автостоянки и пристроенного общественного здания, а также жилого дома по ул.Володарского,108 требуется заключение договоров теплоснабжения, которые ОАО «Кировские коммунальные системы» и ОАО «Кировская теплоснабжающая организация» заключать отказываются, мотивируя свой отказ тем, что нет непосредственного присоединения к сетям энерго-снабжающей организации и предложили ОАО «Фирма «Гражданстрой» согласовать с ТСЖ подключение к сетям и устройствам в качестве субабонента и после согласования заключить субабонентский договор. ТСЖ в заключении субабонентского договора отказало.

Пункт 5 ч. 1 ст. 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, в том числе следующие действия (бездействие):**

*5) экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента*

*Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.*

В действиях ОАО «КТК» имеются признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона РФ «О защите конкуренции». По этому основанию было возбуждено дело № 10/02-08.

В целях сбора доказательств, подтверждающих наличие (отсутствие) признаков нарушения антимонопольного законодательства, теруправлением у сторон были затребованы дополнительные документы.

В соответствии с п.3 Определения о назначении дела № 10/02-08 от 17.09.2008 г. о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению ОАО «КТК» обязано было представить затребованные документы до 03.10.2008г. В установленный срок документы представлены не были.

На заседание комиссии 08.10.2008 г. документы ответчиком представлены не в полном объеме. Не представлены учредительные документы ОАО «КТК».

В ходе рассмотрения дела представители ответчика пояснили, что документы будут ими представлены.

Заявитель (ОАО «Фирма Гражданстрой») пояснил, что каждый объект строительства является самостоятельным объектом, имеющим свое энергопринимающее устройство, свой пункт учета, свои сети, свои задвижки и поэтому имеют право на самостоятельное заключение договора, что подтверждается документами, приложенными к заявлению.

Ответчик пояснил, что в течение длительного времени велась переписка, в которой указывалась причина отказа в заключении договора - отсутствие непосредственного присоединения к сетям энергоснабжающей организации. Для ознакомления с документами, представленными заявителем, ответчик завил ходатайство об отложении дела.

Ходатайство Комиссией удовлетворено.

13.10.2008 г. заседание комиссии продолжено.

Комиссией установлено следующее.

Заявитель (ОАО «Фирма Гражданстрой») обращался с заявлением к ОАО «Кировские коммунальные системы» о подключении к системам коммунальной инфраструктуры встроено-пристроенной автостоянки по адресу ул. Володарского 112г и общественного здания по ул. Володарского 1146 первоначально 07.12.2007 г. письмом № 01-05/338.

В связи с окончанием строительно-монтажных работ для ввода в эксплуатацию общественного здания по ул. Володарского 1146 и подземной автостоянки по ул. Володарского 112г заявитель вновь направил ОАО «ККС» письмо от 24.01.2008г. № 01-05/24 о заключении договора энергоснабжения. Аналогичные письма от 19.12.2007 г. № 01-05/353, от 09.01.2008 г. № 01-05/03, от 15.01.2008 г. № 01-05/12, от 25.01.2008 г. № 01/05-25, от 29.01.2008 г. № 01-05/29, были направлены в ТСЖ «Володарского - Авто» и в копии в ОАО «ККС».

ОАО «ККС» письмами от 29.02.2008 г. № 11-563, от 22.04.2008 г. № 11-1208, от 12.05.2008г. № 11-1236 (повторно) отказало в заключении самостоятельного договора на теплоснабжение и предложило решить вопрос с председателем ТСЖ по заключению субабонентского договора.

Представитель ТСЖ пояснил, что ТСЖ не препятствует подключению к сетям коммуникаций, переданным ТСЖ во временное пользование, передаче теплоэнергии по сетям и заключению отдельных прямых договоров вновь создаваемых субъектов с ОАО «КТК».

ТСЖ не является энергоснабжающей организацией и поэтому не является лицом, обязанным заключать договор теплоснабжения.

Письмом от 20.06.2008 г. № 01- 429 ОАО «КТК» также отказывает заявителю в заключении самостоятельного договора теплоснабжения подземной автостоянки и общественного здания и предлагает решить вопрос заключения договора теплоснабжения объектов строительства с ТСЖ «Володарского 112».

Такие же отказы от 29.02.2008 г. № 11-558 , от 22.04.2008 г. № 11-1209 направлены заявителю - гаражному кооперативу «Володарского - Авто».

На заседание Комиссии заинтересованным лицом - гаражным кооперативом «Володарского - Авто» подано отдельное заявление на действия ОАО «КТК» по отказу в заключении договора теплоснабжения подземной автостоянки по ул. Володарского, 112г.

Стороны с заявлением ознакомились. Комиссией заинтересованное лицо (гаражный кооператив «Володарского - Авто»)

признано заявителем.

Гаражный кооператив зарегистрирован в качестве юридического лица 10.12.2007 г. Разрешение на ввод в эксплуатацию встроено - пристроенной подземной автостоянки с внутренними коммуникациями (электрощитовая, вентка-мера, тепловой пункт, санузел, насосная) подписано администрацией муниципального образования «город Киров» 09.07.2008 г.

Помещение автостоянки передано кооперативу застройщиком (ОАО «Фирма Гражданстрой») по акту приема - передачи от 10.07.2008 г.

С целью заключения договора теплоснабжения гаражный кооператив неоднократно обращался (письма от 31.01.2008 г., от 03.03.2008 г.) к ОАО «ККС» и ОАО «КТК», но получил отказ.

25.04.2008 г. гаражным кооперативом был направлен свой проект договора на теплоснабжение от 01.05.2008 г., который был возвращен с отказом по причине отсутствия прямого присоединения к теплосетям и рекомендовано вновь обратиться с предложением о заключении договора к ТСЖ (повторное письмо - отказ от 15.05.2008г. № 11-1455).

В ходе рассмотрения дела ответчик пояснил и представил документы подтверждающие, что в настоящее время по объекту по ул. Володарского 114б (общественное здание) заявителю направлено дополнительное соглашение от 24.09.2008 г. к основному договору с ОАО «Фирма Гражданстрой» от 01.06.2005 г. № 915189, которое находится в стадии согласования разногласий по приложению № 2.

По объекту (подземная автостоянка) ответчик выдвинул новое основание отказа в заключении договора теплоснабжения - это отсутствие подписи начальника производственно - технического отдела в акте осмотра и приемки в эксплуатацию внешних тепловых сетей и теплового пункта объекта (подземная автостоянка по ул. Володарского, 112б.), форма № 17, при подписании которого и предоставлении требуемого перечня документов тепловой пункт будет готов к работе.

С целью представления и согласования документации с согласия сторон в заседании комиссии объявлен перерыв до 22.10.2008 г.

На заседание комиссии 22.10.2008 г. стороны согласованные документы не представили.

Ответчик выдвинул новые доводы о предоставлении документов, предусмотренных нормативно-технической документацией, требованиям которой, по его утверждению, не соответствуют документы представленные заявителем. Это: Правила учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Минтопэнерго РФ от 12.09.1995 г. № Вк-4936, Правила технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденные приказом Минэнерго РФ от 24.03.2003 г. № 115, Правила определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 г. № 83, СНиП «Приемка в эксплуатацию законченных строительством объектов», утвержденных постановлением Госстроя СССР от 21.04.1987 г. № 84, Положение о порядке учета тепловой энергии в Кировской области, утвержденного распоряжением Администрации Кировской области от 04.04.1996 г. № 431.

Заявитель с доводами ответчика не согласился, считает, что все согласования были получены и сроки были соблюдены, требований о выдаче отдельных на каждый объект ТУ со стороны ответчика не было, а было указано о проектировании теплоснабжения по ТУ № 7/00 от 29.02.00 г., срок действия которых продлевался до 20.10.2007 г. (письмо от 20.10.2005 г. № 2/23 К ТУ 7/00.).

Заслушав доводы сторон, Комиссия решила отложить рассмотрение дела до 01.12.2008 г. и обязала ответчика представить Комиссии документы, подтверждающие подачу тепла на общественное здание по ул. Володарского, 114 б и форму № 2 «Отчет о прибылях и убытках».

На заседание Комиссии ответчик представил запрашиваемые определением об отложении дела № 10/02-08 от 22.10.2008 г. документы, в том числе служебные записки от 20.11.2008 г. № 248 и от 25.11.2008 г. б/н о фактическом включении отопления 20.11.2008 г. и форму № 2. Согласно отчету о прибылях и убытках (ф. № 2) с мая по сентябрь 2008 г. убыток ОАО «КТК» за отчетный период за вычетом налогов составил 196498 тыс. руб.

Стороны дополнительно представили проект соглашения от 01.12.2008г. об урегулировании разногласий, возникших в связи с заключением договора теплоснабжения в горячей воде на объекты «Группа жилых домов № 112, 114, 114а с подземной автостоянкой и общественным зданием по ул. Володарского, 114б».

По данному соглашению ОАО «Фирма Гражданстрой» обязуется выполнить проект узла управления с установкой отключающей аппаратуры на оси В внутренних коммунальных сетей встроено - пристроенной подземной автостоянки, в соответствии с требованиями действующей НТД, проектной организацией, имеющей лицензию на проектирование, согласовать

проект с энергоснабжающей организацией и произвести строительство и монтаж данной аппаратуры. Стороны договорились о сроках рассмотрения замечаний к проекту и согласования проекта, сроках выполнения работ, приемки теплового узла и направления проекта договора теплоснабжения автостоянки.

Ответчик в связи с возможностью урегулирования спорных вопросов, возникших в связи с заключением договора теплоснабжения с гаражным кооперативом и подготовкой подписания договора в добровольном порядке, заявил ходатайство об отложении рассмотрения дела.

Комиссия решила ходатайство об отложении дела удовлетворить.

24.12.2008г. рассмотрение продолжено.

Стороны вновь заявили ходатайство об отложении рассмотрения дела, поскольку работы, указанные в соглашении, не завершены и заверили комиссию, что к следующему заседанию будут представлены документы, подтверждающие урегулирование разногласий.

Ходатайство удовлетворено.

20.01.2009г. на заседании Комиссии ответчик сообщил, что работы завершены и представил копию договора теплоснабжения от 11.01.2009г. № 916302, направленного гаражному кооперативу «Володарского - Авто».

Заслушав мнения сторон, исследовав материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» создано в результате реорганизации ОАО «Кировские коммунальные системы» в форме разделения.

ОАО «Кировские коммунальные системы» включено в реестр субъектов естественных монополий, раздел: услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии (приказ ФСТ от 15.10.2004 г. № 116-э).

В соответствии с п. 1.2 ст. 1 Устава, утвержденного решением единственного акционера «Кировская теплоснабжающая компания» - открытым акционерным обществом «Российские коммунальные системы» от 15.02.2008г., ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» является правопреемником в отношении части прав и обязанностей ОАО «Кировские коммунальные системы». Основными видами деятельности общества в соответствии с п. 3.2 Устава являются: производство тепловой энергии, передача электрической и тепловой энергии, поставка тепловой энергии и т.д.

По договору аренды имущества с ТГК -5 ОАО «КТК» переданы тепловые сети, используя которые ОАО «КТК» оказывает потребителям услуги теплоснабжения. В состав тарифа на тепловую энергию, утвержденного решением правления Региональной службы по тарифам Кировской области от 9.11.2007 № 37/24 входит тариф на услуги по передаче тепловой энергии. Оказание услуг по передаче тепловой энергии в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» является сферой деятельности естественных монополий.

Таким образом, ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» осуществляет свою деятельность по теплоснабжению в условиях естественной монополии.

В соответствии с п. 5 ст.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке и на них распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством (Информационное письмо Президиума ВАС РФ «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства» от 30.03.1998г. № 32).

ОАО «КТК», осуществляя деятельность по теплоснабжению в условиях естественной монополии, занимает доминирующее положение на рынке услуг по теплоснабжению в границах присоединенной сети.

В соответствии со статьей 8 Закона «О естественных монополиях» запрещено субъектам естественных монополий отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим законом.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещены 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 следующие действия (бездействие) экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской

Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Свой отказ от заключения договоров теплоснабжения с ОАО «Фирма Гражд. данстрой» по объекту - общественное здание по адресу ул. Володарского, 114 б и гаражным кооперативом «Володарского - Авто» ОАО «КТК» мотивировало отсутствием непосредственного присоединения объектов строительства к сетям теплоснабжающей организации.

По объекту (подземная автостоянка) было установлено, что по тепловому пункту не были завершены работы по приемке в эксплуатацию, в связи с чем стороны подписали соглашение от 01.12.2008г. об урегулировании разногласий, возникших в связи с заключением договора теплоснабжения в горячей воде на объекты «Группа жилых домов № 112, 114, 114а с подземной автостоянкой и общественным зданием по ул. Володарского, 114б», договорившись о сроках рассмотрения замечаний к проекту, согласования проекта, сроках выполнения работ и направления проекта договора теплоснабжения автостоянки. Ответчик в результате направил гаражному кооперативу проект договора теплоснабжения от 11.01.2009г. № 916302 на теплоснабжение автостоянки.

Частью 2 статьи 539 ГК РФ предусмотрено, что договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Энергопринимающее устройство заявителя присоединено к сетям ОАО «КТК» через сети ТСЖ, которое не препятствует передаче тепловой энергии на общественное здание по ул. Володарского, 114 б. В соответствии с изложенным, у ОАО «КТК» не имелось законных оснований для отказа в заключении договора теплоснабжения с ОАО «Фирма Гражданстрой».

В процессе рассмотрения дела по объекту - общественное здание по адресу ул. Володарского, 114 б между ОАО «КТК» и ОАО «Фирма Гражданстрой» заключено дополнительное соглашение от 24.09.2008 г. к договору теплоснабжения от 01.06.2005 г. №915189.

Согласно представленных ответчиком служебных записок от 20.11.2008 г. № 248 и от 25.11.2008г. б/н фактическое включение отопления произведено 20.11.2008 г. Сторонами подтвержден данный факт.

Таким образом, отказывая в заключении договора теплоснабжения с ОАО «Фирма Гражданстрой», ОАО «КТК» злоупотребило доминирующим положением на рынке услуг теплоснабжения, что имело своим результатом ущемление интересов заявителя. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства комиссия решила предписание не выдавать.

За данное правонарушение статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать факт нарушения ОАО «Кировская теплоснабжающая компания», занимающего доминирующее положение на рынке услуг теплоснабжения, пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившегося в отказе от заключения договора теплоснабжения общественного здания по ул. Володарского, 114 в, что имеет своим результатом ущемление интересов ОАО «Фирма Гражданстрой».

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела ведущему специалисту - эксперту Варавва Г.И. для возбуждения административного производства в соответствии со ст. 14.31 КоАП в отношении должностного лица ОАО «КТК» - директора по сбытовой деятельности Утробина Константина Викторовича.

Председатель комиссии  
Члены комиссии

В.В.Мильчаков  
М.Л.Никонова  
Г.И.Варавва  
Н.И.Боровченко

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

П О С Т А Н О  
о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

« 12 » февраля 2009 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области **Мильчаков Владимир Васильевич**, рассмотрев протокол № 01/02 от 20.01.2009 г., составленный ведущим специалистом - экспертом - Варавва Галиной Ивановной в отношении директора по сбытовой деятельности ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» (610044, г. Киров, ул. Ломоносова, 2а) **Утробина Константина Викторовича** (19.11.1967г/ рожд.; место рождения - г.Киров, проживающего по адресу: г. Киров, ул. Мопра, д.25, корп.2, кв.24); женат, на иждивении сын 10 лет, должностной оклад 59727 руб., паспорт <...> выдан Первомайским ОВД г.Кирова 06.012004г.) по нарушению п.5 4.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 - ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л :

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства 20.01.2009 г. рассмотрено дело № 10/02-08 в отношении ОАО «Кировская теплоснабжающая компания».

Комиссией принято решение о признании факта нарушения ОАО «КТК» п.5 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в виде отказа в заключении договора теплоснабжения общественного здания по ул. Володарского, 1146, что имеет своим результатом ущемление интересов ОАО «Фирма Гражданстрой».

Комиссия приняла решение о возбуждении административного производства путем составления протокола в отношении должностного лица ОАО «КТК» - Утробина Константин Викторовича - директора по сбытовой деятельности.

ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» создано в результате реорганизации ОАО «Кировские коммунальные системы» в форме разделения.

ОАО «Кировские коммунальные системы» включено в реестр субъектов естественных монополий, раздел: услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии (дата включения в реестр 15.10.2004 г. № 116-э).

В соответствии с п.1.2 ст.1 Устава, утвержденного решением единственного акционера «Кировская теплоснабжающая компания» - открытым акционерным обществом «Российские коммунальные системы» от 15.02.2008 г., ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» является правопреемником в отношении части прав и обязанностей ОАО «Кировские коммунальные системы». Основными видами деятельности общества в соответствии с п. 3.2 Устава являются: производство тепловой энергии, передача электрической и тепловой энергии, поставка тепловой энергии и т.д.

По договору аренды имущества с ТПК -5 ОАО «КТК» переданы тепловые сети, используя которые ОАО «КТК» оказывает потребителям услуги теплоснабжения. В состав тарифа на тепловую энергию, утвержденного решением правления Региональной службы по тарифам Кировской области от 9.11.2007 № 37/24 входит тариф на услуги по передаче тепловой энергии. Оказание услуг по передаче тепловой энергии в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» является сферой деятельности естественных монополий.

Таким образом. ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» осуществляет свою деятельность по теплоснабжению в условиях естественной монополии.

В соответствии с п. 5 ст.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" *доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.*

Субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке и на них распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством (Информационное письмо Президиума ВАС РФ «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства» от 30.03.1998г. № 32).

ОАО «КТК», осуществляя деятельность по теплоснабжению в условиях естественной монополии, занимает доминирующее

положение на рынке услуг по теплоснабжению в границах присоединенной сети.

В соответствии со статьей 8 Закона «О естественных монополиях» запрещено субъектам естественных монополий отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим законом.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещены 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 следующие действия (бездействие) экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Свой отказ от заключения договоров теплоснабжения с ОАО «Фирма Гражданстрой» по объекту - общественное здание по адресу ул. Володарского, 114 б ОАО «КТК» мотивировало отсутствием непосредственного присоединения объектов строительства к сетям теплоснабжающей организации.

Частью 2 статьи 539 ГК РФ предусматривает, что договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Энергопринимающее устройство заявителя присоединено к сетям ОАО «КТК» через сети ТСЖ, которое не препятствует передаче тепловой энергии на общественное здание по ул. Володарского, 114 б. В соответствии с изложенным, у ОАО «КТК» не имелось законных оснований для отказа в заключении договоров теплоснабжения.

Таким образом, отказывая в заключение договора теплоснабжения с ОАО «Фирма Гражданстрой», ОАО «КТК» нарушило п.5 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", т.е. злоупотребило доминирующим положением на рынке услуг теплоснабжения, что имело своим результатом ущемление интересов заявителя.

За данное правонарушение статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, которая предусматривает наложение штрафа в размере от пятнадцати до двадцати тысяч рублей на должностных лиц, занимающих доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующих субъектов за совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и не допустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния.

В соответствии со ст. 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.

В п./п г) п. 19.4 ст.19 Устава ОАО «Кировская теплоснабжающая компания», (утв. решением единственного акционера «Кировская теплоснабжающая компания» - Открытым акционерным обществом «Российские коммунальные системы» от 15.02.2008 г.) установлено, что генеральный директор общества без доверенности действует от имени общества, в том числе в пределах своей компетенции самостоятельно принимает решения о заключении договоров и сделок от имени общества, за исключением требующих предварительного согласования с органами управления Общества.

В соответствии с обязанностями, предусмотренными должностной инструкцией, утвержденной генеральным директором, директор по сбытовой деятельности организует работу по заключению договоров энергоснабжения (п.2.1 разд.2).

Доверенностью от 30.04.2008 г. № 15 генеральный директор ОАО «КТК» уполномочивает Утробина Константина Викторовича (паспорт <...> серия <...> номер <...> , выдан 06.01.20004 г. ОВД Первомайского района города Кирова) осуществлять от имени и в интересах Доверителя следующие действия в сфере сбытовой деятельности: заключать (подписывать), изменять, расторгать и исполнять договоры (соглашения), протоколы разногласий, оферты, акцепты) теплоснабжения (далее договоры), приложения к ним.

Письма об отказе в заключении договоров теплоснабжения горячей водес ОАО «Фирма Гражданстрой», подписывались директором по сбытовой деятельности ОАО «КТК» Утробиним Константином Викторовичем. Таким образом, именно по вине данного должностного лица произошло нарушение антимонопольного законодательства.

На момент составления протокола нарушение антимонопольного законодательства устранено - заключено дополнительное соглашение от 24.09.2008 г. к договору теплоснабжения в горячей воде от 01.06.2005 г. № 915189.

Утробин Константин Викторович, надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте составления и рассмотрения протокола (уведомление от 23.01.2009 г., от 30.01.2009 г., от 02.02.2009 г.), на составление и рассмотрение протокола не явился. Протокол рассмотрен в присутствии представителя Утробина Константина Викторовича - Исаковой Ирины Юрьевны по доверенности от 30.04.2008 г. № 1.

Представитель нарушение не признал, считает, что отсутствует вина и состав административного правонарушения. Имущественное положение нарушителя учтено.

В качестве смягчающих обстоятельств принят во внимание тот факт, что нарушение устранено.

Руководствуясь п.5 ст.5, п.5 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», статьями 2.4, 4.1, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**П О С Т А Н О В И Л**

Применить к должностному лицу ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» - директору по сбытовой деятельности Утробину Константину Викторовичу меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение антимонопольного законодательства **в размере 15000 (пятнадцать тысяч) руб лей.**

**Получатель: ИНН 4347021540**

**КПП 434501001 УФК по Кировской области**

**(Кировское УФАС России)**

Банк получателя ГРКЦ ГУ Банка России по Кировской области г. Кирова

Расчетный счет: № 40101810900000010001

БИК 043304001

КБК 161 1 16 02010 01 0000 140

**Платательщик: Утробин Константин Викторович**

161 1 16 02010 01 0000 140 Штраф за нарушение антимонопольного законодательства

ОКАТО 33401000000

К оплате: **15 000 (пятнадцать тысяч) рублей**

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа директору по сбытовой деятельности ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» Утробину Константину Викторовичу надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области копии платежных документов.

Согласно ч.1 ст. 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч.1 ст.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 ука



занное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления

В. В. Мильчаков