ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.31-1068/2019

о назначении административного наказания

18 июня 2019 года г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Камнева Наталья Петровна, рассмотрев протокол № 054/04/14.31-1068/2019 от 4 июня 2019 г. и материалы административного дела, возбужденного **в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «ТДиА»** (ИНН 5406184686, ОГРН 1025402480014, КПП 540601001, дата регистрации: 27.06.2000 г., юридический и почтовый адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 57/1, оф. № 3), (далее – ООО «ТДиА»),

в присутствии «…»

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 1 апреля 2019 г. по результатам рассмотрения дела № 02-01-**01**-10-19 от 09.01.2019 г. ООО «ТДиА» признано:

1. занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в границах расположения тепловых сетей ООО «ТДиА» на территории г. Новосибирска, на основании ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. *нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10* Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем взимания платы за передачу (транзит) тепловой энергии в отсутствие тарифа на данную услугу, утвержденного уполномоченным органом - Департаментом по тарифам НСО.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

27.06.2018 между АО «СИБЭКО» (далее - Поставщик) и Сибирским главным управлением Центрального банка Российской Федерации (далее - Абонент) заключен договор горячего водоснабжения № 226005251 в отношении помещений по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе 57/1.

Также у СГУ ЦБ РФ имеется заключенный с АО «СИБЭКО» договор теплоснабжения № 5260001436 от 27.03.2017 г., предусматривающий поставку теплоснабжающей организацией тепловой энергии на объекты абонента, в том числе, согласно дополнительному соглашению от 27.06.2018 г. к указанному договору, на объект банка по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе 57/1.

ООО «ТДиА» препятствует подаче горячей воды через принадлежащие Обществу сети на объект СГУ ЦБ РФ, путем перекрытия запорной арматуры. Факт отсутствия горячего водоснабжения объекта СГУ ЦБ РФ подтверждается актами обследования от 26.07.2018, 17.09.2018, 21.09.2018, составленными представителями АО «СИБЭКО» и СГУ ЦБ РФ.

Письмом № 17/14 от 27.09.2017 г. ООО «ТДиА» направило в адрес СГУ ЦБ РФ проект договора о транзите тепловой энергии и горячего водоснабжения на 2017-2018 г.

П. 1 указанного проекта договора предусматривает, что ООО «ТДиА» обязуется соблюдать режим передачи транзитом тепловой энергии и ГВС, установленный энергоснабжающей организацией.

Согласно п. 7, 9 проекта договора СГУ ЦБ РФ обязуется ежемесячно до 5 числа компенсировать ООО «ТДиА» дополнительные неудобства, связанные с прохождением теплотрассы по помещениям ООО «ТДиА» в размере 15% от стоимости потребленной СГУ ЦБ РФ тепловой энергии и ГВС по счетам энергоснабжающей организации. СГУ ЦБ РФ обязуется принимать долевое участие пропорционально отапливаемой площади в ремонте, аварийных ситуациях на теплотрассе от ТК-7-3 до врезки задвижки ООО «ТДиА».

Также п. 11 проекта договора предусматривает право ООО «ТДиА» прекратить подачу тепловой энергии в период отопительного сезона в случае невыполнения СГУ ЦБ РФ п. 4, 8 договора (компенсация убытков, причиненных аварийными ситуациями, произошедшими на отопительной системе и ГВС, принадлежащей СГУ ЦБ РФ от задвижек в тепловом узле ООО «ТДиА», внесение платы в размере 15% от стоимости потребленной СГУ ЦБ РФ тепловой энергии и ГВС).

СГУ ЦБ РФ не подписало указанный проект договора.

Письмом № Т6-22/5969 от 27.02.2018 г. Сибирское ГУ Банка России предложило ООО «ТДиА» решение вопроса по заключению договора о возмещении затрат за транзит тепловой энергии и водоснабжения, через установление соответствующих тарифов, в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации. В письме СГУ ЦБ РФ указало, что считает необходимым прекратить осуществляемое ООО «ТДиА» с 19.12.2017 г. препятствование получению помещениями СГУ ЦБ РФ горячего водоснабжения. Для возмещения услуг по транзиту тепловой энергии, теплоносителя и горячей воды ООО «ТДиА» следует обратиться в

Департамент по тарифам НСО для разработки и предоставления тарифов на услуги по транзиту энергоносителей, после получения которых заключить с теплоснабжающей организацией договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя и транспортировке горячей воды.

Также письмом № Т6-22/31094 от 07.09.2018 г., адресованным ООО «ТДиА», СГУ ЦБ РФ сообщило, что в соответствии с письмом Департамента по тарифам НСО возмещение затрат на транзит тепловой энергии и горячей воды является предметом договорных отношений транзитной организации (ООО «ТДиА») и теплоснабжающей организации (АО «СИБЭКО»). В связи с изложенными фактами, СГУ ЦБ РФ просит открыть запорную арматуру на линии горячего водоснабжения для получения горячей воды помещениями СГУ ЦБ РФ по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 57/1.

Как сообщает СГУ ЦБ РФ, ответ от ООО «ТДиА» не поступил, запорная арматура, закрытая ООО «ТДиА» ранее, не открыта. Иных способов получения Сибирским ГУ Банка России горячего водоснабжения и теплового ресурса в обход централизованной системы, принадлежащей ООО «ТДиА» по адресу г. Новосибирск ул. Фрунзе 57/1, не существует.

Как следует из представленных в Новосибирское УФАС России документов и сведений, в том числе, ответа ООО «ТДиА» на запрос информации Новосибирского УФАС России, причиной препятствования со стороны ООО «ТДиА» горячему водоснабжению объекта СГУ ЦБ РФ по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 57/1 является отсутствие договорных отношений - не подписание СГУ ЦБ РФ направленного ООО «ТДиА» проекта договора, фактически предусматривающего внесение СГУ ЦБ РФ платы в адрес ООО «ТДиА» за передачу (транзит) тепловой энергии и горячей воды на объект СГУ ЦБ РФ.

Письмами, направленными в адрес СГУ ЦБ РФ, № 17/17 от 26.12.2017 г., № 17/17 от 16.03.2018 г., № 18/11 от 01.10.2018 г. ООО «ТДиА» сообщило, что в связи с отсутствием договорных отношений в части оплаты за услугу по предоставлению в пользование участка теплотрассы для пропуска тепловой энергии и горячего водоснабжения через тепловые сети ООО «ТДиА», Общество отзывает данные ранее разрешения на пропуск через сети Общества теплой энергии, горячего водоснабжения на объект СГУ ЦБ РФ.

Кроме того, между ООО «ТДиА» и ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» заключен договор о транзите тепловой энергии от 12.09.2018 г., согласно п. 1 которого ООО «ТДиА» обязуется соблюдать режим передачи транзитом тепловой энергии, установленный энергосберегающей организацией.

Согласно п. 8, 10 договора ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» обязуется ежемесячно до 5 числа вносить абонентскую плату в размере 10% от стоимости выставленных счетов ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» энергоснабжающей организацией. ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» обязуется принимать долевое участие пропорционально отапливаемой

площади в ремонте, аварийных ситуациях на теплотрассе от ТК-7-3 до врезки задвижки ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе».

В соответствии с ч. 6 ст. 17 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также *требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей* до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 8 Федерального закона «О теплоснабжении» тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя подлежат регулированию.

В соответствии пунктом 1 части 3 статьи 7 Закона о теплоснабжении установление тарифов на передачу тепловой энергии, теплоносителя входит в полномочия органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования цен (тарифов). В настоящее время таким органом является Департамент по тарифам Новосибирской области в соответствии с подпунктом 30д пункта 7 раздела II Положения о департаменте по тарифам Новосибирской области, утвержденного Постановлением Правительства Новосибирской области от 25.02.2013 г. № 74-п.

Согласно данным официального Интернет-сайта Департамента по тарифам НСО, тариф на услуги по передаче тепловой энергии для ООО «ТДиА» не устанавливался. В ответ на запрос информации Новосибирского УФАС России Общество сообщило, что в Департамент для установления соответствующего тарифа не обращалось.

Таким образом, ООО «ТДиА» не вправе было взимать с ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» плату за услуги по передаче (транзиту) тепловой энергии, а также выставлять соответствующие требования СГУ ЦБ РФ, в отсутствие у ООО «ТДиА» соответствующего тарифа, утвержденного Департаментом по тарифам НСО.

Кроме того, необходимо отметить, что в соответствии с Федеральным законом «О теплоснабжении», передача тепловой энергии, теплоносителя осуществляется на основании договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, заключенного теплосетевой организацией с теплоснабжающей организацией.

По договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя *теплосетевая организация обязуется осуществлять организационно и технологически связанные действия*, обеспечивающие поддержание технических устройств тепловых сетей в состоянии, соответствующем

установленным техническими регламентами, правилами технической эксплуатации объектов теплоснабжения и теплопотребляющих установок требованиям, преобразование тепловой энергии в центральных тепловых пунктах и передачу тепловой энергии с использованием теплоносителя от точки приема тепловой энергии, теплоносителя до точки передачи тепловой энергии, теплоносителя, а *теплоснабжающая организация обязуется оплачивать* указанные услуги.

При этом заключенный между ООО «ТДиА» и ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» договор о транзите тепловой энергии от 12.09.2018 г., согласно п. 1 которого ООО «ТДиА» обязуется соблюдать режим передачи транзитом тепловой энергии, установленный энергосберегающей организацией, фактически является договором, предусматривающим передачу (транзит) тепловой энергии.

ООО «ТДиА» письмом вх. № 1303 от 15.02.2019 г. подтвердило факт взимания с ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» платы по заключенным договорам о транзите тепловой энергии.

На заседании Комиссии Новосибирского представитель ООО «ТДиА» признал, что стоимость услуг ООО «ТДиА» по договору, заключенному с ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе», включает в себя расходы на предоставление услуги по содержанию, обслуживанию, эксплуатации внутренних коммуникаций (тепловых сетей).

Письмом исх. № 130/33 от 18.02.2018 г. Департамент по тарифам НСО разъяснил следующее.

В соответствии со ст. 5 и 17 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст. 5, ч. 3 ст. 11, ст. 16 Федерального закона № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»:

- собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей *до установления* уполномоченным органом исполнительной власти субъекта РФ *тарифа* на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям;

- собственники и иные законные владельцы водопроводных сетей не вправе препятствовать транспортировке по ним воды в целях обеспечения горячего водоснабжения абонентов, объекты капитального строительства которых подключены (технологически присоединены) к таким сетям, а также требовать возмещения затрат на эксплуатацию этих водопроводных сетей *до установления* уполномоченным органом исполнительной власти субъекта РФ *тарифа* на транспортировку воды по таким водопроводным сетям;

- в случае установления вышеуказанных тарифов оплата услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя (услуг по транспортировке горячей воды) осуществляется, соответственно, теплоснабжающей организацией (организацией, осуществляющей горячее водоснабжение) на основании заключенного такой организацией с вышеуказанными лицами (теплосетевой организацией, организацией, эксплуатирующей водопроводные сети) договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя (договора по транспортировке горячей воды).

Порядок установления тарифов на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя и тарифов на транспортировку горячей воды предусмотрен Постановлениями Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения», и от 13.05.2013 № 406 «О государственном регулировании тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения».

Областным исполнительным органом государственной власти Новосибирской области, уполномоченным устанавливать вышеназванные тарифы на территории Новосибирской области, является Департамент.

С учетом вышеизложенного, ООО «ТДиА» вправе возмещать затраты на эксплуатацию принадлежащих ему на законных основаниях тепловых сетей (водопроводных сетей), с использованием которых осуществляется теплоснабжение (горячее водоснабжение) потребителей (абонентов), только в случае установления для него Департаментом тарифа на услуги по передаче тепловой энергии (тарифа на транспортировку горячей воды) и заключения им соответствующих договоров на оказание услуг с теплоснабжающей организацией (организацией, осуществляющей горячее водоснабжение) в установленном законодательством порядке.

Таким образом, взимание платы за передачу (транзит) тепловой энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области) свидетельствует о нарушении ООО «ТДиА» установленного Законом о теплоснабжении порядка ценообразования.

В соответствии с п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Наличие у ООО «ТДиА» на праве собственности/ином законном основании тепловых сетей подтверждается актом разграничения тепловых сетей и энергопринимающего устройства, находящихся на праве собственности или

во владении на ином законном основании, и эксплуатационной ответственности от 13 февраля 2014г., подписанным ОАО «НГТЭ» и ООО «ТДиА».

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях», сферой деятельности субъектов естественной монополии являются услуги по передаче тепловой энергии, следовательно, ООО «ТДиА», владея тепловыми сетями, и осуществляя в соответствии с заключенным договором передачу (транзит) тепловой энергии на объект Потребителя, является субъектом естественной монополии.

Частью 5 статьи 5 Закона № 135-ФЗ установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается, исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического подключения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче тепловой энергии хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи тепловой энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере теплоснабжения, поскольку получение услуг по передаче тепловой энергии через любые другие теплосетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического подключения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

В соответствии с Аналитическим отчетом отдела товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России ООО «ТДиА» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в границах расположения тепловых сетей ООО «ТДиА» на территории г. Новосибирска.

Действия ООО «ТДиА» по взиманию платы за передачу (транзит) тепловой энергии в отсутствие тарифа на данную услугу, утвержденного

уполномоченным органом - Департаментом по тарифам НСО, являются нарушением п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Ответственность юридического лица, являющегося субъектом естественной монополии, за совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Таким образом, ООО «ТДиА» за нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 2018-2019 гг.

При рассмотрении дела ООО «ТдиА» представило следующие пояснения.

Обществу вменяется совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ).

С вменяемым правонарушением Общество не согласно в полном объеме по следующим основаниям.

ООО «ТД И А» осуществляет такой вид экономической деятельности, как Аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом (ОКВЭД 68.20).

Недвижимое имущество расположено по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 57/1.

Для использования в своих помещениях тепловой энергии Общество имеет подключение к централизованным системам горячего водоснабжения.

По отношению к теплоснабжающей организации Общество является абонентом.

Общество не является ни теплоснабжающей организацией, ни теплосетевой

организацией. Общество не осуществляет виды деятельности, связанные с теплоснабжением. По этой причине Общество не имеет выручки по данным видам деятельности.

Общество является субъектом малого предпринимательства. Общество не занимает доминирующего положения на рынке теплоснабжения.

Тепловая сеть, находящаяся на балансе Общества, пролегает от внешней стены тепловой камеры до внешней стены здания. На данном участке нет никаких подключений других абонентов.

ООО «БИЗНЕС КОМПЛЕКС НА ФРУНЗЕ» подключено к внутренним коммуникациям Общества, расположенным в подвале. То есть за пределами тепловой сети.

Отношения между Обществом и ООО «БИЗНЕС КОМПЛЕКС НА ФРУНЗЕ» построены как абонента и субабонента. Данные отношения не подпадают под действие правил теплоснабжения и не предусмотрены законодательством о теплоснабжении. Данные отношения относятся к договору оказания услуг, регулируемому Гражданским кодексом РФ. В данном случае установленная между сторонами плата не подлежит утверждению в Департаменте по тарифам по Новосибирской области.

Таким образом, в действиях ООО «ТДиА» отсутствует как состав, так и событие административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

По поводу данных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

Факт совершения ООО «ТДиА» нарушения антимонопольного законодательства установлен Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 1 апреля 2019 г. по делу № 02-01-**01**-10-19. Указанное Решение не было обжаловано Обществом в установленный срок.

Между ООО «ТДиА» и ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» заключен договор о транзите тепловой энергии от 12.09.2018 г., согласно п. 1 которого ООО «ТДиА» обязуется соблюдать режим передачи транзитом тепловой энергии, установленный энергосберегающей организацией.

Согласно п. 8, 10 договора ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» обязуется ежемесячно до 5 числа вносить абонентскую плату в размере 10% от стоимости выставленных счетов ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» энергоснабжающей организацией. ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» обязуется принимать долевое участие пропорционально отапливаемой площади в ремонте, аварийных ситуациях на теплотрассе от ТК-7-3 до врезки задвижки ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе».

Также ООО «ТДиА» представлена копия счета на оплату за транзит тепловой энергии № 157 от 25 июля 2018г., выставленного потребителю ООО «Бизнес

комплекс на Фрунзе».

В соответствии с ч. 6 ст. 17 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также *требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей* до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 8 Федерального закона «О теплоснабжении» тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя подлежат регулированию.

В соответствии пунктом 1 части 3 статьи 7 Закона о теплоснабжении установление тарифов на передачу тепловой энергии, теплоносителя входит в полномочия органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования цен (тарифов). В настоящее время таким органом является Департамент по тарифам Новосибирской области в соответствии с подпунктом 30д пункта 7 раздела II Положения о департаменте по тарифам Новосибирской области, утвержденного Постановлением Правительства Новосибирской области от 25.02.2013 г. № 74-п.

Согласно данным официального Интернет-сайта Департамента по тарифам НСО, тариф на услуги по передаче тепловой энергии для ООО «ТДиА» не устанавливался. В ответ на запрос информации Новосибирского УФАС России Общество сообщило, что в Департамент для установления соответствующего тарифа не обращалось.

Таким образом, ООО «ТДиА» не вправе было взимать с ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» плату за услуги по передаче (транзиту) тепловой энергии, а также выставлять соответствующие требования СГУ ЦБ РФ, в отсутствие у ООО «ТДиА» соответствующего тарифа, утвержденного Департаментом по тарифам НСО.

Кроме того, необходимо отметить, что в соответствии с Федеральным законом «О теплоснабжении», передача тепловой энергии, теплоносителя осуществляется на основании договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, заключенного теплосетевой организацией с теплоснабжающей организацией.

По договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя *теплосетевая организация обязуется осуществлять организационно и технологически связанные действия*, обеспечивающие поддержание технических устройств тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами, правилами технической

эксплуатации объектов теплоснабжения и теплопотребляющих установок требованиям, преобразование тепловой энергии в центральных тепловых пунктах и передачу тепловой энергии с использованием теплоносителя от точки приема тепловой энергии, теплоносителя до точки передачи тепловой энергии, теплоносителя, а *теплоснабжающая организация обязуется оплачивать* указанные услуги.

При этом заключенный между ООО «ТДиА» и ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» договор о транзите тепловой энергии от 12.09.2018 г., согласно п. 1 которого ООО «ТДиА» обязуется соблюдать режим передачи транзитом тепловой энергии, установленный энергосберегающей организацией, фактически является договором, предусматривающим передачу (транзит) тепловой энергии.

ООО «ТДиА» письмом вх. № 1303 от 15.02.2019 г. подтвердило факт взимания с ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе» платы по заключенным договорам о транзите тепловой энергии.

На заседании Комиссии Новосибирского представитель ООО «ТДиА» признал, что стоимость услуг ООО «ТДиА» по договору, заключенному с ООО «Бизнес комплекс на Фрунзе», включает в себя расходы на предоставление услуги по содержанию, обслуживанию, эксплуатации внутренних коммуникаций (тепловых сетей).

Письмом исх. № 130/33 от 18.02.2018 г. Департамент по тарифам НСО разъяснил следующее.

В соответствии со ст. 5 и 17 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст. 5, ч. 3 ст. 11, ст. 16 Федерального закона № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»:

- собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей *до установления* уполномоченным органом исполнительной власти субъекта РФ *тарифа* на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям;

- собственники и иные законные владельцы водопроводных сетей не вправе препятствовать транспортировке по ним воды в целях обеспечения горячего водоснабжения абонентов, объекты капитального строительства которых подключены (технологически присоединены) к таким сетям, а также требовать возмещения затрат на эксплуатацию этих водопроводных сетей *до установления* уполномоченным органом исполнительной власти субъекта РФ *тарифа* на транспортировку воды по таким водопроводным сетям;

- <u>в случае установления вышеуказанных тарифов оплата услуг</u> по передаче

тепловой энергии, теплоносителя (услуг по транспортировке горячей воды) осуществляется, соответственно, теплоснабжающей организацией (организацией, осуществляющей горячее водоснабжение) на основании заключенного такой организацией с вышеуказанными лицами (теплосетевой организацией, организацией, эксплуатирующей водопроводные сети) договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя (договора по транспортировке горячей воды).

Порядок установления тарифов на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя и тарифов на транспортировку горячей воды предусмотрен Постановлениями Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения», и от 13.05.2013 № 406 «О государственном регулировании тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения».

Областным исполнительным органом государственной власти Новосибирской области, уполномоченным устанавливать вышеназванные тарифы на территории Новосибирской области, является Департамент.

С учетом вышеизложенного, ООО «ТДиА» вправе возмещать затраты на эксплуатацию принадлежащих ему на законных основаниях тепловых сетей (водопроводных сетей), с использованием которых осуществляется теплоснабжение (горячее водоснабжение) потребителей (абонентов), только в случае установления для него Департаментом тарифа на услуги по передаче тепловой энергии (тарифа на транспортировку горячей воды) и заключения им соответствующих договоров на оказание услуг с теплоснабжающей организацией (организацией, осуществляющей горячее водоснабжение) в установленном законодательством порядке.

Таким образом, взимание платы за передачу (транзит) тепловой энергии без утверждения соответствующего тарифа в органе исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов (Департаменте по тарифам Новосибирской области) свидетельствует о нарушении ООО «ТДиА» установленного Законом о теплоснабжении порядка ценообразования.

В соответствии с п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Наличие у ООО «ТДиА» на праве собственности/ином законном основании тепловых сетей подтверждается актом разграничения тепловых сетей и энергопринимающего устройства, находящихся на праве собственности или во владении на ином законном основании, и эксплуатационной

ответственности от 13 февраля 2014г., подписанным ОАО «НГТЭ» и ООО «ТДиА».

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях», сферой деятельности субъектов естественной монополии являются услуги по передаче тепловой энергии, следовательно, ООО «ТДиА», владея тепловыми сетями, и осуществляя в соответствии с заключенным договором передачу (транзит) тепловой энергии на объект Потребителя, является субъектом естественной монополии.

Частью 5 статьи 5 Закона № 135-ФЗ установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается, исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического подключения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче тепловой энергии хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи тепловой энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере теплоснабжения, поскольку получение услуг по передаче тепловой энергии через любые другие теплосетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического подключения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

В соответствии с Аналитическим отчетом отдела товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России ООО «ТДиА» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в границах расположения тепловых сетей ООО «ТДиА» на территории г. Новосибирска.

Действия ООО «ТДиА» по взиманию платы за передачу (транзит) тепловой энергии в отсутствие тарифа на данную услугу, утвержденного уполномоченным органом - Департаментом по тарифам НСО, являются

нарушением п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, ООО «ТДиА» за нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 2 ст. 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты меры по их соблюдению. Правовая возможность исполнения существующей обязанности определяется отсутствием объективных препятствий для выполнения указанных обязанностей то есть обстоятельств, не зависящих от воли обязанного лица.

У ООО «ТДиА» имелась возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, а именно: не взимать плату за передачу (транзит) тепловой энергии в отсутствие тарифа на данную услугу, утвержденного уполномоченным органом - Департаментом по тарифам НСО.

Таким образом, ООО «ТДиА» не предприняло всех зависящих от него мер необходимых и достаточных для соблюдения требований антимонопольного законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, 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, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение 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, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с

законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение 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.**

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь статьей 23.48 и частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1 . **Признать Общество с ограниченной ответственностью «ТДиА»** (ИНН 5406184686, ОГРН 1025402480014, КПП 540601001, дата регистрации: 27.06.2000 г., юридический и почтовый адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 57/1, оф. № 3), **виновным** в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2 . **Применить** к **Обществу с ограниченной ответственностью «ТДиА»** (ИНН 5406184686, ОГРН 1025402480014, КПП 540601001, дата регистрации: 27.06.2000 г., юридический и почтовый адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 57/1, оф. № 3), меру ответственности в виде административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей.**

Согласно части 1 статьи 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.

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

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской

области (Новосибирское УФАС России), дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 21.01.1998, ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000000123368.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со ст. 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.(1)

Согласно требованиям ст. 29.11 КоАП РФ резолютивная часть данного постановления по делу об административном правонарушении оглашена в полном объёме немедленно по окончании рассмотрения дела.

---

(1) В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.