

АО «Брянские коммунальные
системы»

445047, Самарская область,
г. Тольятти, ш. Южное, д. 33,
пом. 23,24

АО «Брянские коммунальные
системы»

**241050, г. Брянск, ул. Урицкого, д.
9А**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о наложении штрафа по делу № 48-А
об административном правонарушении**

«06» ноября 2018г.
Брянск

Г.

Заместитель руководителя – начальник отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области Н.А.Новикова, рассмотрев материалы дела и протокол об административном правонарушении, составленный в отношении АО «БКС» (ИНН 3250066722, КПП 632101001, ОГРН 1063250031987 от 19.02.2015г., место нахождения 445047, Самарская область, г. Тольятти, ш. Южное, д. 33, пом. 23,24) в присутствии представителя АО «БКС» (...), действующего на основании доверенности от 19.06.2018г.,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Брянского УФАС России поступило заявление прокуратуры Бежицкого района г. Брянска на действия ООО «Газпром межрегионгаз Брянск», из которого следует следующее.

Между АО «Брянские коммунальные системы» (далее - АО БКС) и ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» заключен договор поставки газа № 07-5- 1 1548 от 11.09.2007 года, согласно которому ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» обязуется поставлять на котельные АО «БКС» газ, а АО «БКС» обязуется своевременно производить оплату за газ в согласованных объемах.

Соответственно, ООО "Газпром межрегионгаз Брянск" осуществляет поставку газа АО «БКС», в свою очередь, АО «БКС» оказывает услуги по поставке потребителям через присоединенную сеть тепловой энергии по системе теплоснабжения и горячего водоснабжения на объекты, т.е. в границах своих сетей осуществляет деятельность в состоянии естественной монополии.

21.02.2017 со стороны ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» прекращена поставка газа на котельные АО «БКС», расположенные по адресу: г. Брянск, ул. Луначарского, 42а, ул.22 Съезда КПСС, 2, ул. Комсомольская, 46, по причине образования у АО «БКС» задолженности за поставленный газ.

На дату направления извещения о прекращении поставки газа - 25.01.2017, задолженность АО «Брянские коммунальные системы» составляла 268 080 202,00 руб., в т.ч.:

- «реестровая задолженность» за март 2013-февраль 2014гг. в сумме 256 974 825,16 руб.;
- задолженность за июль 2016г. в сумме 3 394 005,27 руб.;
- задолженность за август 2016г. в сумме 1 766 807,37 руб.;
- задолженность за ноябрь 2016г. в сумме 1 369 366,79 руб.;
- задолженность за декабрь 2016г. в сумме 4 575 197,41 руб.

Задолженность за июль 2016 года погашена 12.07.2017.

Задолженность за август 2016 года погашена 12.07.2017.

Задолженность за ноябрь 2016 года погашена 09.02.2017.

Задолженность за декабрь 2016 года погашена 09.03.2017.

Нарушение сроков оплаты задолженности перед ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» не оспаривается АО «БКС».

Уведомлением № 08-01-08/673 ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» уведомило АО «БКС» о начале поставки газа с 17.02.2017 для котельных АО «БКС» в объеме равном среднемесячному объему фактически оплаченного газа, поставка которого осуществлялась в течение 12 предшествующих месяцев, т.е. 329, 651 тыс. куб.м.

Учитывая, что АО «БКС» указанный лимит отбора газа был превышен, извещением от 17.02.2017 № 08-010-8/762 ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» уведомило АО «БКС» о введении полного ограничения поставки газа с 10-00 час. 21.02.2017 до 10-00 час. 01.03.2017.

Таким образом, полностью отключенными от газоснабжения являлись котельные, от которых осуществляется горячее водоснабжение и отопление 15 жилых домов, 1 детский сад, 1 больница.

Граждане, проживающие в этих домах, надлежащим образом исполняют свои обязанности по оплате услуг по горячему водоснабжению и отоплению.

В связи с ограничением поставки газа добросовестные потребители были ограничены в поставки тепловой энергии.

В соответствии со статьей [18](#) Федерального закона от 31 марта 1999 г. № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» поставки газа проводятся на основании договоров между поставщиками и потребителями в соответствии с гражданским законодательством и утвержденными Правительством Российской Федерации правилами поставок газа и правилами пользования газом, а также иными нормативными правовыми актами, изданными во исполнение вышеуказанного Федерального закона.

Частью 2 статьи [548](#) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, применяются правила о договоре энергоснабжения (статьи [539](#) - [547](#) Гражданского кодекса Российской Федерации), если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Согласно статье [539](#) Гражданского кодекса Российской Федерации по

договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом, но с соответствующим предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения абонентом обязательств по оплате энергии.

На основании статьи [25](#) Федерального закона № 69-ФЗ от 31 марта 1999 «О газоснабжении в Российской Федерации» при несоблюдении потребителями условий договоров право уменьшения или прекращения поставки газа в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации, предоставлено поставщикам газа.

Поставка газа в рассматриваемом случае осуществляется в том числе в целях обеспечения в отопительном сезоне социально значимых объектов.

При использовании газа для указанных объектов [ПОСТАНОВЛЕНИЕМ](#) Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 N 1245 "О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации" предусмотрен особый порядок прекращения подачи (отбора) газа (далее - Порядок ограничения подачи (поставки) и отбора газа).

В силу подпункта е) пункта 2 Порядка ограничения подачи (поставки) и отбора газа основаниями для полного ограничения подачи (поставки) и отбора газа являются полное или частичное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате поставляемого газа и (или) услуг по его транспортировке в установленный срок, допущенное потребителем более 3 раз в течение 12 месяцев.

Поставщик не позднее чем за 10 рабочих дней до планируемой даты введения ограничения по основаниям, предусмотренным подпунктом "е" пункта 2 и подпунктом "г" пункта 3 вышеуказанного Порядка, обязан направить потребителю уведомление с указанием основания и даты введения в отношении него ограничения подачи (поставки) газа (пункт 8 Порядка).

В отношении категорий потребителей, ограничение режима потребления газа которым может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, предусмотренных приложением, срок направления такого уведомления должен составлять не менее 20 календарных дней до планируемой даты введения ограничения.

В силу пункта 11 Порядка ограничения подачи (поставки) и отбора газа потребитель, к сетям которого подключены абоненты, не имеющие задолженности, обязан обеспечить им поставку газа и (или) вырабатываемых при использовании газа ресурсов в объемах, необходимых для их бесперебойного ресурсоснабжения.

В силу пункта 12 Порядка ограничения подачи (поставки) и отбора газа исполнение обязанности, предусмотренной вышеуказанным пунктом 11, может осуществляться потребителем путем:

а) полного и (или) частичного ограничения подачи (поставки) газа или вырабатываемых при использовании газа ресурсов своим абонентам, имеющим задолженность по оплате использованного ими газа или иных вырабатываемых с использованием газа ресурсов, в соответствии с законодательством Российской Федерации;

б) предварительного (не позднее чем за 5 рабочих дней до введения ограничения подачи (поставки) газа) обращения к поставщику газа с предложением о заключении договора поставки газа между поставщиком газа и потребителем в объемах, необходимых для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности;

в) предоставления потребителем поставщику письменного расчета объема газа, необходимого для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности, подтвержденного данными о мощности газоиспользующего оборудования, которым оснащен ресурсоснабжаемый объект, об отапливаемой площади такого объекта, а также о количестве абонентов, не имеющих задолженности, для заключения договора поставки газа, указанного в подпункте "б" настоящего пункта.

По смыслу указанного положения, организация-потребитель обязана обеспечить подачу абонентам, подключенным к сетям организации-потребителя, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, этих ресурсов в необходимых для них объемах.

Таким образом, потребитель обязан погасить имеющуюся задолженность и принять меры по безаварийному прекращению технологического процесса, обеспечению безопасности людей и сохранности оборудования в связи с полным ограничением подачи газа.

Из смысла указанных правовых положений следует, что энергоснабжающие и газоснабжающие организации по общему правилу вправе прекращать поставки электроэнергии и газа организациям-потребителям при наличии непогашенной задолженности по их оплате, если соблюдена процедура по уведомлению (предупреждению) абонента - юридического лица. Исключение составляют лишь те организации-потребители, перечень которых утвержден Правительством Российской Федерации.

Антимонопольный орган принимает во внимание правовую позицию Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенную в решении от

12.09.2012 N ВАС-9586/12, согласно которой организация-потребитель обязана обеспечить подачу абонентам, подключенным к ее сетям, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, этих ресурсов в необходимых для них объемах. При этом отношения по поводу поставок необходимых в такой ситуации объемов топливно-энергетических ресурсов должны быть урегулированы на основании соответствующих соглашений между ресурсоснабжающими организациями и организациями-потребителями. Инициатива заключения такого соглашения и ответственность за необеспечение подачи добросовестным абонентам топливно-энергетических ресурсов в данном случае лежит на организации-потребителе, как располагающей сведениями о таких абонентах и их численности. Наличие соглашения является обязательным и должно предшествовать прекращению ресурсоснабжающими организациями подачи газа организациям-потребителям во избежание нарушения прав указанных абонентов, в частности, на получение коммунальных услуг.

Расчетов, необходимых для заключения договора поставки газа в целях бесперебойного ресурсоснабжения добросовестных абонентов, АО «БКС» не представило.

Согласно пояснений ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» последнее не является единственным поставщиком газа в Брянской области. Имея возможность приобретения газа у независимых поставщиков или на бирже, АО «БКС» не предприняло надлежащих мер для обеспечения коммунальными ресурсами добросовестных абонентов.

Таким образом, начиная с момента первоначального уведомления о предстоящем введении режима ограничения поставок газа АО «БКС» не было предпринято реальных действий к достижению соглашения о необходимых объемах газа для обеспечения потребностей граждан-потребителей, добросовестно оплачивающих использованные энергоресурсы. Следовательно, меры по урегулированию создавшейся ситуации не принимались.

С учетом изложенного доводы представителей АО «БКС» о достаточности у ресурсоснабжающей организации сведений о перечне неплательщиков и размере их задолженности, позволяющей самостоятельно определить объем газа, необходимый для обеспечения потребителей топливно-энергетическим ресурсом, исчерпывающем характере мер в виде направления недобросовестным потребителям претензий, обращения их с исками в суды, не может быть принят во внимание.

Доводы АО «БКС» о том, что задолженность за потребленный газ, возникла у общества из-за имеющейся дебиторской задолженности, также не имеют правового значения.

Возникший между сторонами конфликт, связанный с неоплатой газа, в силу

повышенной социальной ответственности, которую несут организации-монополисты, при должной степени ответственности АО «БКС» мог подлежать урегулированию в рамках судебного спора с возможностью принятия обеспечительных мер в виде запрета введения ограничения поставки газа.

Согласно п.4 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе: экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Исходя из содержания данной правовой нормы, злоупотребление доминирующим положением будет заключаться в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона № 135-ФЗ доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров, услуг в условиях естественной монополии.

Услуги по передаче тепловой энергии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» относятся к сфере естественных монополий.

АО «БКС» является теплоснабжающей организацией.

ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» осуществляет поставку газа на котельную заявителя, в свою очередь, АО «БКС» оказывает услуги по поставке потребителям через присоединенную сеть тепловой энергии по закрытой системе теплоснабжения и горячего водоснабжения на объекты.

С учетом изложенного АО «БКС» в границах своих сетей осуществляет деятельность в состоянии естественной монополии, а, следовательно,

занимает доминирующее положение.

Управления государственного регулирования тарифов Брянской области для АО «БКС» утверждены тарифы на тепловую энергию, поставляемую потребителям.

Решением от 28.12.2017г. Брянское УФАС России в действиях АО «БКС» установило нарушение требований п. 4 ч.1. ст.10 ФЗ «О защите конкуренции», допущенное путем бездействия (не представление в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Брянск» информации о добросовестных потребителях, а также об объемах газа, необходимых для надлежащего исполнения обязательств перед указанными потребителями).

Частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (действие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объективную сторону состава правонарушения, ответственность за которое установлена статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния.

Объектом указанного административного правонарушения является установленный законом порядок управления, направленный на предупреждение и пресечение монополистической деятельности и выраженный в обязательном соблюдении доминирующими хозяйствующими субъектами требований антимонопольного законодательства.

Субъектом административного правонарушения является АО «БКС» (ИНН 3250066722, КПП 632101001, ОГРН 1063250031987 от 19.02.2015г., место нахождения 445047, Самарская область, г. Тольятти, ш. Южное, д. 33, пом. 23,24).

Оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи, руководствуясь Законом N 135-ФЗ, Законом N 147-ФЗ антимонопольный орган приходит к выводу совершении АО «БКС», занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии, бездействий, приведших к ущемлению интересов потребителей, что недопустимо в силу положений пункта 4 части 1 статьи 10 Закона N 135-ФЗ, и образует объективную сторону административного правонарушения,

предусмотренного [частью 2 статьи 14.31](#) КоАП РФ.

Частью 2 статьи 14.31 Кодекса об административных правонарушениях (далее КоАП) установлено, что совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо 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 должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; 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.

В действиях общества состав административного правонарушения установлен, оснований для применения положений [статьи 2.9](#) КоАП РФ не имеется.

Санкция ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ предусматривает наказание в виде

наложения административного штрафа на юридических лиц в размере не менее ста тысяч рублей.

В то же время, в соответствии с общими правилами назначения административного наказания административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (часть 1 статьи 4.1 названного Кодекса).

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность (часть 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Определением Арбитражного суда Самарской области от 13.03.2014 по делу № А55-1037/2014 возбуждено производство по делу о несостоятельности (банкротстве) ОАО "Брянские коммунальные системы".

При разрешении вопроса о назначенном административным органом Обществу административного наказания заместитель руководителя – начальник отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области Н.А.Новикова учитывает финансовое состояние Общества, в отношении которого введено конкурсное производство, в связи с чем сумма штрафа для общества является значительной.

Федеральным законом от 31 декабря 2014 г. № 515-ФЗ «О внесении изменений в статью 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» было реализовано Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 25 февраля 2014 г. № 4-П, указанная норма дополнена, в частности, частями 3.2 и 3.3.

Согласно части 3.2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II названного Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста

тысяч рублей.

При этом частью 3.3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 данной статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II указанного Кодекса.

С учетом изложенного, а также конкретных обстоятельств дела, имущественного положения Общества и в целях исключения избыточного ограничения прав юридического лица, назначенное административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей подлежит снижению ниже низшего предела, предусмотренного санкцией названной нормы, но до размера не менее половины минимального размера.

Исходя из фактических обстоятельств дела, с учетом оценки имеющихся в деле доказательств, и руководствуясь ст. ст. 19.5, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к АО «БКС» (ИНН 3250066722, КПП 632101001, ОГРН 1063250031987 от 19.02.2015г., место нахождения 445047, Самарская область, г. Тольятти, ш. Южное, д. 33, пом. 23,24) меру ответственности в виде административного штрафа в размере **50000 (Пятьдесят тысяч) рублей** за нарушение части 2 статьи 14.31 КоАП.

2. Реквизиты счетов для зачисления административных штрафов:

№ счета получателя: **40101810300000010008**

ИНН получателя платежа: **3234034811**

Наименование банка получателя платежа: **Отделение Брянска**

БИК: **041501001**

ОКПО: 32091961

ОКТМО: 15701000

КБК: **161 11602010016000140**

КПП: **325001001**

Наименование получателя: **УФК по Брянской области (УФАС России по Брянской области)**

Сумма платежа: 100%

Назначение платежа: административный штраф по постановлению Брянского УФАС России о наложении штрафа об административном правонарушении.

Код начисления: 16114110800001425440

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд.

В соответствии со ст. 31.1. КоАП РФ постановление вступает в законную силу по истечении десятидневного срока с момента получения постановления о наложении штрафа.

Согласно ч. 1 ст. 32.2. КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти 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 КоАП.

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

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа лицу надлежит представить в Брянское УФАС России копии платежных документов.

Зам. руководителя - начальник отдела

естественных монополий и рекламы

