

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 03-22/56

10 сентября 2010 года

г. Йошкар-Ола

Зам. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл, Зубарев В.В., рассмотрев протокол от 20 августа 2010г. и материалы административного дела 03-22/56 в отношении должностного лица, директора филиала ООО «Марикоммунэнерго» «Козьмодемьянские тепловые сети», Забелина Сергея Михайловича (ранее за однородное правонарушение к административной ответственности не привлекался) по факту нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 29.1, 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности – Забелина Сергея Михайловича
представитель Горномарийской межрайонной прокуратуры не явился,
извещен надлежащим образом

УСТАНОВИЛ:

Марийским УФАС России было возбуждено дело об административном правонарушении № 03-22/56 в отношении должностного лица, директора филиала ООО «Марикоммунэнерго» «Козьмодемьянские тепловые сети», Забелина Сергея Михайловича по факту нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31.

Протокол об административном правонарушении № 03-22/56 от 20.08.2010г. составлен специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России, Мингазовым Р.Ш., в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протокол был составлен в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности. Копия протокола вместе с определением о назначении дела были вручены Забелину С.М.

Протоколом установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл поступило заявление Горномарийской межрайонной прокуратуры от 25 марта 2010г. № 75ж-2010 (вх. № 20-кл от 01 марта 2010г.) с жалобой граждан города Козьмодемьянска о несогласии с произведенной управляющей организацией корректировкой размера платы за отопление за 2008-2009гг.

В данных обращениях граждане г. Козьмодемьянска выражают несогласие с произведенной корректировкой размера платы за отопление за 2008 – 2009гг., ставят под сомнение правильность применения ресурсобнажающей организацией Методики определения количества тепловой энергии и

теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения, утв. Приказом Госстроя России от 06.05.2000 № 105 для определения размера платы за отопление в домах, где отсутствуют общедомовые (коллективные приборы учета).

Комиссия Марийского УФАС России решением по делу № 03-47/25 о нарушении антимонопольного законодательства признала в действиях ООО «Марикоммунэнерго» факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в злоупотреблении доминирующим положением при определении размера платы за поставляемую исполнителю коммунальных услуг (ООО «Управляющая организация») тепловую энергию виде горячей воды в целях исполнения последним своих обязательств перед гражданами в части применения в целях определения количества поставляемой тепловой энергии Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г., результатом чего явилось ущемление интересов исполнителя коммунальных услуг (ООО «Управляющая компания»), а также ущемление интересов граждан, проживающих в многоквартирных домах, необорудованных общедомовыми (коллективными) приборами учета: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; г. Козьмодемьянск, ул. Промышленная, д. 50; г. Козьмодемьянск, 2 микрорайон, д. 1; г. Козьмодемьянск, ул. Юбилейная, д. 3а.

Указанным решением Марийского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «Управляющая организация» осуществляет обслуживание многоквартирных домов (в том числе тех, в которых отсутствуют общедомовые (коллективные) приборы учета, а именно дома, расположенные по следующим адресам: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; ул. Промышленная, д. 50; 2 микрорайон, д. 1, г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 9; г. Козьмодемьянск, ул. Юбилейная, д. 3а.

В период **с 01.01.2009г. по 31.12.2009г.** ООО «Марикоммунэнерго» в лице своего филиала в г. Козьмодемьянске осуществляло подачу тепловой энергии в жилые дома в городе Козьмодемьянске, которые находятся в управлении ООО «Управляющая организация» на основании договора от 01.01.2009г. № 100/09-ЖГ на отпуск, потребление тепловой энергии в виде горячей воды и предоставление субсидий, заключенного между ООО «Управляющая организация», ООО «Марикоммунэнерго» и Администрацией муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» для целей предоставления коммунальных услуг гражданам.

Пункт 5.1. данного договора согласован сторонами в следующей редакции: «В соответствии с Жилищным кодексом РФ и Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя» объем тепловой энергии, потребленный за расчетный период определяется по показаниям приборов узла учета тепловой энергии. В случае отсутствия приборов учета тепловой энергии, а также при выходе их из строя или по истечении срока госповерки приборов узла учета теплоэнергии, отпуск теплоэнергии определяется расчетным путем в соответствии с «Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения». Указанная методика применяется до момента пересмотра «Администрацией» нормативов потребления и «Положения о порядке возмещения разницы в тарифах на тепловую энергию и услуги предприятия жилищно-коммунального хозяйства», утвержденного Постановлением мэра города

Козьмодемьянска от 03 ноября 2006 г. № 620. В дальнейшем расчеты потребления тепловой энергии и теплоносителя будут производиться в соответствии с постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», № 306 «Об утверждении правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг».

Из представленных в материалы антимонопольного дела № 03-47/25 документов установлено, что при определении количества поставляемой тепловой энергии в многоквартирные дома, не оборудованные общедомовыми (коллективными) приборами учета: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; г. Козьмодемьянск, ул. Промышленная, д. 50; г. Козьмодемьянск, 2 микрорайон, д. 1; г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 9; г. Козьмодемьянск, ул. Юбилейная, д. 3а, ООО «Марикоммунэнерго» в лице филиала «Козьмодемьянские тепловые сети» руководствуется не нормативами потребления, которые установлены органом местного самоуправления, а Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г. (далее - Методика).

Указанные обстоятельства подтверждаются письменными объяснениями ООО «Марикоммунэнерго» от 26 апреля 2010г. № 605 01.01.2009г., расчетами реализации тепловой энергии, выставляемыми счетами фактурами, товарными накладными и иными документами, имеющимися в материалах дела.

Из письменных пояснений ООО «Управляющая организация» от 13.05.2010г. № 406, а также представленных документов (счета за оплату коммунальных услуг) следует, что управляющая компания осуществляла сбор денежных средств с граждан, проживающих в домах, не оборудованных общедомовыми приборами учета, исходя из нормативов потребления, установленных органом местного самоуправления и исходя из тарифа на отопление в размере 787 рублей 58 коп. на основании Постановления мэра г. Козьмодемьянска от 28 ноября 2008г. № 640 с изменениями от 08.12.2008г. № 649, а также 23.01.2009г. № 25

Уровень оплаты населением за тепловую энергию, реализуемую ООО «Марикоммунэнерго» в размере 80% от тарифов, установленных для поставщиков тепловой энергии.

Антимонопольным органом согласно представленным Горномарийской межрайонной прокуратурой документов установлено, что по домам, не оборудованным общедомовыми приборами учета, а именно: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; ул. Промышленная, д. 50; 2 микрорайон, д. 1, г. Козьмодемьянск образовалась разница между предъявленной Козьмодемьянскими ТС суммой отпущенной населению тепловой энергии по Методике и суммой, начисленной ООО «Управляющая организация» по нормативам, установленным органом местного самоуправления.

Указанная разница представляет собой корректировку, которая и была распределена между гражданами пропорционально занимаемой площади жилых помещений в многоквартирном доме.

Из ответа Администрации МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» от 19.02.2010г. № 298 следует, что только 56, 275 % корректировки принято к возмещению из бюджета муниципального образования. Тем самым, остальная часть корректировки была начислена управляющей организацией как исполнителем коммунальных услуг гражданам.

Возмещение разницы в тарифах на потребленную тепловую энергию населением на нужды отопления и горячего водоснабжения производилось за счет средств бюджета муниципального образования «Городской округ «Город

Козьмодемьянск» на основании пункта 5.2 Договора в редакции дополнительного соглашения от 01 февраля 2009г.

Из представленных Администрацией г. Козьмодемьянска документов (копии счетов-фактур на возмещение разницы в тарифах, направляемые ежемесячно в Администрацию МО «Город Козьмодемьянск» за период действия договора № 100/09-ЖГ от 01.01.2009г., копии актов приема-передачи тепловой энергии, копии справки-расчеты разницы в тарифах на тепловую энергию, горячее водоснабжение, копии платежных поручений на возмещение разницы в тарифах) следует, что из муниципального бюджета ресурсоснабжающей организации (ООО «Марикоммунжэнерго») возмещалась разница в виде денежной суммы, определяемой как произведение фактического объема поставленной тепловой энергии по договору на величину, равную разнице между тарифом, утвержденным региональной энергетической комиссией (экономически обоснованный тариф, утвержденный Республиканской службой по тарифам по Республике Марий Эл) и тарифом, утвержденным органом местного самоуправления для населения.

Возмещение разницы в тарифах осуществляется на основании Приложения «О порядке предоставления субсидий для возмещения разницы в тарифах на услуги, оказываемые населению предприятиями жилищно-коммунального хозяйства», являющегося Приложением № 1 к Постановлению Администрации МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» от 15 июля 2009г. № 350 «О положениях о порядке предоставления субсидий».

Согласно пункту 1 данного положения возмещение разницы в тарифах на тепловую энергию, отпущенную населению на нужды отопления и горячего водоснабжения, осуществляется на основании договора на возмещение разницы в тарифах, заключенного между администрацией муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» (далее - администрация) и предприятиями - поставщиками тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 2 данного нормативно-правового акта сумма возмещения разницы в тарифах на тепловую энергию рассчитывается как разность между тарифами, утвержденными Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл для поставщиков тепловой энергии, и тарифами, утвержденными постановлениями администрации муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» для населения на отопление и горячее водоснабжение, умноженная на объем отпущенной тепловой энергии на нужды отопления жилого фонда и горячего водоснабжения населения (Гкал). Указанное условие обозначено также в пункте 1.3 Договора № 100/09 – ЖГ от 01 января 2009г. на отпуск потребление тепловой энергии в виде горячей воды и предоставление субсидий.

Администрация МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» согласно имеющимся в материалах дела документам (копии счетов-фактур на возмещение разницы в тарифах, справки-расчеты разницы в тарифах на тепловую энергию, горячее водоснабжение населению, платежные поручения на возмещение разницы в тарифах) возмещает за счет средств бюджета муниципального образования разницу между тарифами, установленными для населения органом местного самоуправления и экономически обоснованным тарифом для поставщиков тепловой энергии, установленными Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл.

Таким образом, Администрация МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» компенсирует разницу в тарифах, а не разницу в стоимости отпущенной тепловой энергии, определяемой по нормативам потребления и согласно Методике.

Следовательно, разница в стоимости отпущенной тепловой энергии, определяемой по нормативам потребления, установленными органами местного самоуправления и определяемой согласно Методике подлежит оплате непосредственно гражданами в виде корректировке платы за отопление.

Таким образом, антимонопольным органом установлено, что корректировка размера платы за отопление и горячее водоснабжение возникла из-за разного подхода к определению ресурсоснабжающей организацией и управляющей компанией количества поставляемой тепловой энергии: управляющая организация руководствовалась нормативами потребления, установленными для населения органом местного самоуправления, а ресурсоснабжающая организация определяла количество поставляемой тепловой энергии в многоквартирные дома, не оборудованные общедомовыми (коллективными приборами учета) согласно Методике определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г.

Согласно статье 2 Федерального закона от 14.04.1995 N 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» предметом регулирования данного Закона являются правоотношения, возникающие при установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями.

Действующим законодательством для граждан установлен порядок определения размера платы за коммунальные услуги, а также порядок и периодичность корректировки размера данной платы.

Правоотношения, возникающие в сфере установления тарифов на коммунальные услуги, к которым, согласно пункту 4 статьи 154 Жилищного кодекса Российской Федерации, кроме прочих, отнесены горячее водоснабжение и отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления), в соответствии с пунктами 10, 11 части 1 статьи 4 названного Кодекса являются предметом регулирования жилищного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги, предусмотренные частью 4 статьи 154 настоящего Кодекса, рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами местного самоуправления, по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления в порядке, установленном федеральным законом.

На основании статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, 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.

Оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (статья 544 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В многоквартирных домах, расположенных по следующим адресам: г.

Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; ул. Промышленная, д. 50; 2 микрорайон, д. 1 отсутствуют общедомовые приборы учета.

Следовательно, объем потребленной тепловой энергии подлежит определению в силу статьи 157 ЖК РФ по нормативам потребления, установленным органом местного самоуправления.

К правоотношениям, в которых ООО «Управляющая организация» приобретает у энергоснабжающей организации коммунальный ресурс не в целях перепродажи, а для предоставления гражданам-потребителям коммунальной услуги, подлежат применению положения Жилищного кодекса Российской Федерации и Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила), в связи с чем вопрос о методе определения количества потребленной тепловой энергии при отсутствии приборов учета должен решаться исходя из установленных органами местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг.

ООО «Управляющая организация» не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов граждан, проживающих в соответствующих в домах.

Таким образом, соответствующие обязательства ООО «Управляющая компания» перед организациями, непосредственно оказывающими услуги (выполняющими работы), не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами многоквартирного дома.. В связи с чем, при реализации услуг по теплоснабжению по регулируемым ценам (тарифам) ООО «Управляющая компания» должна оплачивать соответствующие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.

Пунктом 8 Правил № 307 предусмотрено, что условия договора о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить данным Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

В силу абзаца второго пункта 15 Правил N 307 в случае, если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив либо управляющая организация, расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем холодной и горячей воды, услуг водоотведения, электрической энергии, газа и тепловой энергии осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

Вопрос о методе определения количества потребленной тепловой энергии при отсутствии приборов учета должен решаться исходя из установленных органами местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг, которые, в свою очередь, учитываются согласно приложению № 2 к Правилам № 307 при расчете размера платы за коммунальные услуги.

То есть, при отсутствии приборов учета потребленной энергии количество поданного тепла потребителю определяется расчетным путем с применением утвержденных органом местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг, оказываемых населению.

Тем самым, при отсутствии приборов учета определение количества потребленной тепловой энергии, приобретаемой предприятием (управляющей организацией) для оказания коммунальных услуг по теплоснабжению, расчетным

методом без учета норматива потребления коммунальных услуг для граждан противоречит положениям статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации и Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила N 307).

Следовательно, расчет, произведенный ООО «Марикоммунэнерго» в силу Методики, а не по нормативам потребления тепловой энергии, установленным органом местного самоуправления противоречит Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утв. Постановлением № 307.

Согласно пункту 1.2 Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г. следует, что настоящая Методика **не может применяться для определения фактических показателей, используемых при финансовых расчетах между теплоснабжающими организациями и потребителями тепловой энергии (теплоносителей).**

По смыслу пункта 1.1 данной Методики следует, что она разработана для использования при прогнозировании и планировании потребности в топливе, электрической энергии и воде теплоснабжающими организациями жилищно-коммунального комплекса, органами управления жилищно-коммунальным хозяйством.

Методика используется также для обоснования потребности теплоснабжающих организаций в финансовых средствах при рассмотрении тарифов (цен) на тепловую энергию, ее передачу и распределение.

Тем самым, вышеуказанная Методика не может применяться для определения количества поставляемой тепловой энергии в целях оказания коммунальных услуг гражданам, проживающим в многоквартирных домах, не оборудованных общедомовыми приборами учета.

Следовательно, ООО «Марийкоммунэнерго» в лице филиала «Козьмодемьянские тепловые сети» необоснованно определило порядок расчета размера платы за отопление исходя из Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г., нарушив тем самым, установленный нормативно-правовыми актами порядок ценообразования.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Закона N 135-ФЗ 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 частности, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 07.12.2009 основным видом деятельности ООО «Марикоммунэнерго» является производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) – код по ОКВЭД 40.30.

ООО «Марикоммуэнерго» осуществляет указанные виды деятельности, в частности, обществом заключен договор от 01.01.2009 № 100/09-ЖГ на отпуск, потребление тепловой энергии в виде горячей воды и предоставление субсидий с ООО «Управляющая организация» и Администрацией МО «Городской округ «Город Козьмодемьянск», предметом которого является подача тепловой энергии в виде горячей воды с целью использования для нужд отопления и горячего водоснабжения в интересах населения, проживающего в многоквартирных домах.

В целом ООО «Марикоммуэнерго» осуществляет деятельность по передаче тепловой энергии на территории расположения сетей в г. Йошкар-Ола, Килемарском, Куженерском, Медведевском, Моркинском, Оршанском, Советском, Юринском, Волжском, Звениговском, Горномарийском, Мари-Турекском, Новоторъяльском, Параньгинском, Сернурском районах Республики Марий Эл.

Таким образом, ООО «Марикоммуэнерго» осуществляет как деятельность по передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), так и по ее поставке потребителям. Деятельность по передаче тепловой энергии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1998 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» является деятельностью субъекта естественной монополии.

Согласно пункту 30 Порядка № 108, в сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей предоставления этих услуг, в частности:

- наличия и расположения технологической инфраструктуры (сетей);
- возможностей покупателей по доступу к инфраструктуре и ее использованию (подключению к сетям).

Таким образом, территория деятельности субъекта естественной монополии в сфере передачи тепловой энергии определяется границей расположения тепловых сетей, по которым осуществляется распределение теплоносителя.

Постановлением Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от 23.10.2008 № 91 утверждены тарифы на тепловую энергию, реализуемую ООО «Марикоммуэнерго» на 2009 год.

Согласно пункту 10.1 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 № 20-э/2, тарифы на тепловую энергию, поставляемую потребителям, представляют собой сумму следующих слагаемых:

- 1) средневзвешенная стоимость единицы тепловой энергии (мощности);
- 2) стоимость услуг по передаче единицы тепловой энергии (мощности) и иных услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения тепловой энергией потребителей.

Включение в тариф на тепловую энергию обеих составляющих свидетельствует о том, что процесс передачи тепловой энергии является неотъемлемой частью процесса ее поставки (реализации).

Деятельность по передаче тепловой энергии неразрывно связана (на основании технической и экономической возможности и целесообразности) с деятельностью по ее поставке, в частности в связи с необходимостью наличия технологического присоединения потребителя к тепловым сетям для передачи ему теплоносителя.

Таким образом, географические границы товарного рынка соответствуют границам расположения тепловых сетей ООО «Марикоммуэнерго».

Следовательно, доминирование ООО «Марикоммуэнерго» на рынке услуг по передаче тепловой энергии в границах присоединенной сети и предопределяет доминирующее положение организации на рынке услуг по реализации (поставке)

тепловой энергии в границах расположения сетей организации.

Доля ООО «Марикоммунэнерго» на рынке реализации (поставки) тепловой энергии в границах расположения тепловых сетей общества составляет 100%, что подтверждается соответствующим анализом положения хозяйствующего субъекта на рынке реализации тепловой энергии.

Таким образом, антимонопольным органом установлено и подтверждается материалами дела, что ООО «Марийкоммунэнерго» в лице филиала «Козьмодемьянские тепловые сети» является теплоснабжающей организацией, осуществляет поставку тепловой энергии и теплоносителя для граждан, проживающих в многоквартирных домах, в том числе в тех, которые не оборудованные общедомовыми (коллективными приборами учета) и в границах присоединенной сети занимает доминирующее положение на рынке передачи тепловой энергии и поставки тепловой энергии гражданам.

Договор от 01.01.2009г. № 100/09-ЖГ на отпуск, потребление тепловой энергии в виде горячей воды и предоставление субсидий, заключенный между ООО «Управляющая организация», ООО «Марикоммунэнерго» и Администрацией муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» для целей предоставления коммунальных услуг гражданам подписан директором филиала ООО «Марикоммунэнерго» «КТС», Забелиным Сергеем Михайловичем, который осуществляет свои полномочия на основании трудового договора № 7 от 01 января 2008г., приказа о приеме на работу № 4к от 01.01.2008г., положения о филиале ООО «Марикоммунэнерго» «Козьмодемьянские тепловые сети», утв. протоколом общего собрания учредителей от 20 ноября 2007г., а также на основании доверенности от 01.12.2008г.

Согласно пункту 4.2, 4.3 Положения о филиале ООО «Марикоммунэнерго» «КТС» директор филиала заключает договоры от имени ООО «Марикоммунэнерго» и несет персональную ответственность за выполнение возложенных на филиал функций и задач.

В соответствии со статьей 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 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.

В данном случае нарушение действующего законодательства, а именно пункта 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» произошло вследствие ненадлежащего исполнения руководителем филиала ООО «Марикоммунэнерго» «КТС», Забелиным С.М. своих служебных обязанностей при заключении договора на поставку тепловой энергии от 01.01.2009г. № 100/09-ЖГ.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Забелин Сергей Михайлович, являясь директором филиала ООО

«Марикомунэнерго» «КТС» является должностным лицом, так как выполняет организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции в силу своих служебных обязанностей.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Статьей 26.1 КоАП РФ также предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения.

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

Антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств приходит к выводу, что вина в нарушении законодательства о защите конкуренции установлена, поскольку директор филиала ООО «Марикомунэнерго» «КТС», знал о необходимости применения нормативов потребления вместо Методики для определения объема отпущенной тепловой энергии при заключении договора на поставку тепловой энергии управляющей организации в целях предоставления последней коммунальных услуг гражданам либо должен был знать о существующей обязанности, которая предусмотрена Постановлением Правительства от 23.05.2006 № 307, которым утв. Правила предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации; таким образом, мог не допустить нарушение антимонопольного законодательства, однако соответствующую обязанность по соблюдению действующего законодательства не исполнил, что привело к совершению правонарушения.

Объективных обстоятельств, препятствующих выполнению Забелину С.М. своих обязанностей по недопущению нарушения антимонопольного законодательства, в ходе рассмотрения дела антимонопольным органом не установлено.

Таким образом, антимонопольный орган приходит к выводу, что вина в нарушении антимонопольного законодательства со стороны должностного лица директора филиала ООО «Марикомунэнерго» «Козьмодемьянские тепловые сети» установлена.

Следовательно, антимонопольным органом установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения директором филиала ООО «Марикомунэнерго» «КТС», Забелиным С.М. Имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, антимонопольный орган признает совершение административного правонарушения впервые, а также прекращение нарушения злоупотребления доминирующим положением на момент рассмотрения дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

При назначении административного наказания антимонопольный орган учитывает также имущественное положение лица, привлекаемого к административной ответственности, на основании документов, имеющих в материалах дела.

Все вышеуказанные обстоятельства должны учитываться в совокупности при назначении наказания за административное правонарушение.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены. Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Согласно статье 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 18 постановления Пленума от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Кроме того, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

При этом административное правонарушение может быть признано малозначительным, если оно, во-первых, не причинило вреда и, во-вторых, не создало угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Допущенное Забелиным С.М. нарушение действующего законодательства не только способно причинить, но и причинило вред гражданам (в виде увеличения платы за отопление), которые проживают в многоквартирных домах г. Козьмодемьянска, не оборудованных общедомовыми (коллективными) приборами учета в результате применения Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения вместо нормативов потребления коммунального ресурса.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, антимонопольный орган приходит к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Санкция статьи 14.31 КоАП РФ для должностных лиц предусматривает наказание в виде штрафа от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет. Наказание с учетом всех обстоятельств дела должно быть в любом случае в пределах санкции статьи.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.4, 4.1, 4.2, 14.31, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, п. 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на должностное лицо, директора филиала ООО «Марикоммунэнерго» «Козьмодемьянские тепловые сети», **Забелина С.М.** штраф в размере **20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

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

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787 КПП 121501001

наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя - ГРКЦ НБ Респ. Марий Эл Банка России г. Йошкар-Ола

БИК банка 048860001 счет получателя 40101810100000010001

код бюджетной классификации 161 1162 6000 01 0000 140

ОКАТО 88 401 000 000

Наименование платежа: «Денежные взыскания (штраф) за нарушение антимонопольного законодательства»

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 данной статьи должностное лицо, вынесшее постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Зам. руководителя

В.В. Зубарев