

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу, Печерин Олег Юрьевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 02-02/94-2011, возбужденного в отношении должностного лица – главного инженера открытого акционерного общества «Тепло-Энергетик» (629400, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Карьерная, д. 9, далее – ОАО «Тепло-Энергетик») <...> по факту нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), выразившегося в совершении действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством, в части навязывания Лабытнангскому филиалу Акционерного Западно-Сибирского коммерческого банка открытого акционерного общества (629400, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Школьная, д. 34) невыгодных и затратных условий теплоснабжения, выразившихся в отказе принять установленный индивидуальный прибор учета в эксплуатацию и навязывании установки общедомового прибора учета теплоэнергии,

УСТАНОВИЛ:

При рассмотрении по дела № 02-02/94-2011 по существу присутствовал главный инженер ОАО «Тепло-Энергетик» <...> (приказ о приеме работника на работу от <...> № <...>).

Исследовав материалы дела, прихожу к следующим выводам.

Ямало-Ненецким УФАС России возбуждено производство и рассмотрено дело № 02-01/29-2011 по признакам нарушения ОАО «Тепло-Энергетик» п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

В рамках производства по данному делу, установлены следующие обстоятельства.

В Ямало-Ненецкий УФАС России поступило заявление Лабытнангского филиала Акционерного Западно-Сибирского коммерческого банка открытого акционерного общества (629400, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Школьная, д. 34, далее – «Запсибкомбанк» ОАО) на действия энергоснабжающей организации – ОАО «Тепло-Энергетик» (629400, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Карьерная, д. 9).

Из содержания жалобы следует, что 01.01.2009 года между «Запсибкомбанк» ОАО и ОАО «Тепло-Энергетик» заключен договор на отпуск тепловой энергии № 51-Т. В соответствии с п. 3.1 указанного договора, учет отпускаемой тепловой энергии «Запсибкомбанк» ОАО производится по приборам коммерческого учета, установленным в соответствии с выданными Энергоснабжающей организацией техническими условиями, и допущенным в эксплуатацию, в установленном законом порядке.

В связи с заменой прибора учета тепловой энергии «Запсибкомбанк» ОАО обратился в ОАО «Тепло-Энергетик» с просьбой выдать технические условия на замену узла учета тепловой энергии (письмо № 13-09/1110 от 30.06.2011 г.), на что ОАО «Тепло-Энергетик» сообщило о неизменившихся и продолжающих действовать технических условиях от 12.05.2005 г. (письмо от 12.07.2011 № 05/2179). В соответствии с п. 7 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 190-ФЗ, срок действия предоставленных технических условий устанавливается организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, не менее чем два года.

«Запсибкомбанк» ОАО заключил с ООО ТПФ «Модуль» договор № МР 28-2011 по

приобретению и установке теплосчетчика, и в результате понес затраты в размере 107 340,00 руб.

Однако, ОАО «Тепло-Энергетик» отказался принять в эксплуатацию данный прибор учета и выдвинул требование о необходимости присоединить к узлу учета тепловой энергии, установленного банком, других собственников административного здания, а именно, администрации МО г. Лабытнанги, Управления Судебного департамента в ЯНАО и Управления Пенсионного фонда в г. Лабытнанги, путем установки расходомеров.

ОАО «Тепло-Энергетик» требует произвести установку общедомового прибора учета и меняет схему теплоснабжения уже после того, как банк получил подтверждающий документ о действии ранее выданных технических условий на очередной период обслуживания.

Кроме того, 17.10.2011 года «Запсибкомбанк» ОАО получил письмо № 01/2339 от 17.10.2011 г., согласно которому банку навязываются услуги управляющей компании и повторно выдвинуто условие установки общедомового прибора учета. Свою позицию ОАО «Тепло-Энергетик» обосновывает ссылкой на «Правила предоставления коммунальных услуг гражданам», утвержденный Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 г. № 307, действие которых распространяется на отношения, касающиеся предоставления коммунальных услуг гражданам, проживающим на законных основаниях в жилых помещениях частного, государственного и муниципального жилищных фондов (пункт 2).

Административное здание по ул. Школьная, д. 34, г. Лабытнанги (частично принадлежащее банку), не является многоквартирным домом, и по технической документации никогда таковым не было, а является административным зданием, на которое не распространяется действие вышеназванного нормативного документа.

По мнению «Запсибкомбанк» ОАО, выполнение требований ОАО «Тепло-Энергетик» повлечет необоснованные затраты банка, установку и участие в обслуживании двух узлов учета теплосчетчиков вместо одного, а также банк будет вынужден платить не за фактически потребляемую теплоэнергию по установленному прибору учета, а исчисленную расчетным методом, что значительно выше фактического потребления.

«Запсибкомбанк» ОАО считает, что ОАО «Тепло-Энергетик» также нарушило Федеральный закон от 23.11.2009 г. № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», согласно которому все производимые, передаваемые, потребляемые энергоресурсы должны подлежать обязательному приборному учету, а потребители должны оплачивать только фактически потребленные ими ресурсы.

Использование расчетного пути допускается, согласно п. 3 ст. 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» в следующих случаях:

- отсутствие в точках учета приборов учета;
- неисправность приборов учета;
- нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

«Запсибкомбанк» ОАО установил прибор учета в соответствии с техническими условиями, выданными энергоснабжающей организацией с целью эффективно и рационально использовать тепловую энергию.

В связи с отказом ОАО «Тепло-Энергетик» принять прибор учета в эксплуатацию, банк лишен возможности оплачивать теплоэнергию по ее фактически потребленному количеству, которое учитывается приборами учета.

На момент заседания Комиссии, приобретенный банком и установленный по техническим условиям теплосчетчик в работу не принят. Его дальнейшее неиспользование влечет несоблюдение положений п. 2 ст. 13 Федерального закона «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 23.11.2009 г. № 261-ФЗ, в соответствии с которым приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки.

«Запсибкомбанк» ОАО считает требование ОАО «Тепло-Энергетик» незаконным, в виду того, что ОАО «Тепло-Энергетик», являясь монополистом в предоставлении услуг по теплоснабжению, злоупотребляет своим доминирующим положением и ставит «Запсибкомбанк» ОАО в неравные условия с другими хозяйствующими субъектами, в части навязывания ему невыгодных и затратных условий обслуживания.

Из представленных объяснений ОАО «Тепло-Энергетик» (исх. от 28.11.2011 № 08/3776) следует, что занимаемое «Запсибкомбанк» ОАО помещение существует не автономно, а является частью многоэтажного дома, который кроме «Запсибкомбанк» ОАО используется еще несколькими собственниками:

Управление Судебного департамента в ЯНАО, Управление Пенсионного фонда РФ в г. Лабытнанги, Администрацией г. Лабытнанги.

Также, в здании имеется внутридомовое инженерное оборудование, которое является частью общего имущества собственников и оно необходимо для функционирования дома в целом. Следовательно, в доме всегда имеются затраты тепловой энергии, которые необходимо учитывать и распределять их по тому или иному алгоритму между всеми собственниками отдельных помещений в доме. В соответствии с п. 2 ст. 539 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него, отвечающего установленным техническим требованиям, энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Из положений ч. 2 ст. 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» следует, что точка учета тепловой энергии, теплоносителя находится на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии не определена иная точка учета.

В соответствии с пунктом 2.1.1 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя (утв. Минтопэнерго РФ 12.09.1995 г. № Вк-4936), узлы учета тепловой энергии оборудуются у границы раздела балансовой принадлежности трубопроводов в местах, максимально приближенных к головным задвижкам источника.

Как утверждает ОАО «Тепло-Энергетик», документов от «Запсибкомбанк» ОАО, подтверждающих балансовую принадлежность инженерных систем (то есть владение инженерными системами на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления), в адрес ОАО «Тепло-Энергетик» не поступало, так же отсутствует документальное подтверждение об автономной системе инженерных сетей, в том числе Акт ввода в эксплуатацию новых и реконструированных тепловых электроустановок, выдаваемый органом государственного энергетического надзора в соответствии с пунктом 2.4.2 Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденных Приказом Минэнерго России от 24.03.2003 г. № 115.

20.07.2011 в адрес ОАО «Тепло-Энергетик» поступило обращение от второго

собственника части дома № 34 по ул. Школьная, г. Лабытнанги о выдаче технических условий на присоединение к инженерным сетям объекта «Лабытнангский городской суд». После рассмотрения данного обращения было установлено, что выдать технические условия Управлению Судебного департамента в ЯНАО не представляется возможным, так как технические условия по данному зданию уже выданы «Запсибкомбанк» ОАО.

Таким образом, технические условия, выданные в 2005 году «Запсибкомбанк» ОАО нарушают права других собственников данного здания, так как согласно «Правилам определения и представления технических условий подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 г. № 83 технические условия выдаются на присоединение объекта к обслуживаемым внешним сетям теплоснабжения, то есть здания в целом, а не отдельных помещений в нем.

В целях устранения нарушений прав и экономии средств всех собственников данного здания ОАО «Тепло-энергетик» предложило «Запсибкомбанк» ОАО присоединить к их узлу учета тепловой энергии расходомер Управления Судебного департамента в ЯНАО, после чего запустить его в эксплуатацию. Так, уже установленный «Запсибкомбанк» ОАО прибор учета считался бы общедомовым.

В противном случае, всем собственникам дома необходимо совместно установить один отдельный прибор учета тепловой энергии на административное здание в целом. До момента установки общедомового прибора учета плата за тепловую энергию осуществляется по расчетным данным.

На основании изложенного, ОАО «Тепло-энергетик» считает, что отказ в допуске прибора учета, установленного «Запсибкомбанк» ОАО, в эксплуатацию на новый отопительный сезон 2011-2012 г.г., вплоть до момента установки общедомового прибора учета, является правомерным.

В ходе рассмотрения дела и анализа, представленных сведений, Комиссией установлены следующие обстоятельства.

В соответствии с приказом Службы по тарифам ЯНАО от 26.11.2010 г. № 273-т ОАО «Тепло-энергетик» установлен тариф на тепловую энергию, производимую ОАО «Тепло-энергетик», муниципальное образование г. Лабытнанги, и отпускаемую потребителям.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона № 147-ФЗ «О естественных монополиях», услуги по передаче тепловой энергии относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий, таким образом, ОАО «Тепло-энергетик» является субъектом естественной монополии.

Согласно ч. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Исходя и вышеизложенного, положение ОАО «Тепло-энергетик» на рынке предоставления услуг по передаче тепловой энергии является доминирующим. В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение, запрещается совершать действия (бездействие), результатом которых являются ущемление интересов других лиц, в том числе и навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами правительства РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов и др., а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

В соответствии с частью 1 статьи 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

Частью 6 статьи 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» установлено, что коммерческий учет поставляемых потребителям тепловой энергии (мощности), теплоносителя может быть организован как теплоснабжающими организациями, так и потребителями тепловой энергии. Организация коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя включает в себя как установку приборов учета, так и эксплуатацию приборов учета, в том числе снятие показаний приборов учета и передачу их заказчикам данной услуги, поверку, ремонт и замену приборов учета.

Согласно положениям части 2 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов. Установленные, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки, и их применение должно начаться при осуществлении расчетов за энергетические ресурсы не позднее первого числа месяца, следующего за месяцем ввода этих приборов учета в эксплуатацию.

В соответствии с частью 4 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», до 1 января 2011 года собственники зданий, строений, сооружений и иных объектов, которые введены в эксплуатацию на день вступления в силу настоящего Федерального закона и при эксплуатации которых используются энергетические ресурсы, обязаны завершить оснащение таких объектов приборами учета потребления воды, природного газа, тепловой энергии, электрической энергии, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию.

Таким образом, действия «Запсибкомбанк» ОАО по установлению прибора учета тепловой энергии после получения подтверждения со стороны ОАО «Тепло-энергетик» о действии ранее выданных технических условий на очередной период обслуживания не противоречат требованиям действующего законодательства о теплоснабжении.

Кроме того, «Запсибкомбанк» ОАО были соблюдены требования Закона об энергосбережении, в части исполнения сроков оснащения прибором учета используемого энергетического ресурса – тепловой энергии.

Требованиями части 9 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что организации, которые осуществляют снабжение тепловой энергией или ее передачу, и сети инженерно-технического обеспечения, которые имеют непосредственное присоединение к сетям, входящим в состав инженерно-технического оборудования объектов, подлежащих в соответствии с требованиями настоящей статьи оснащению приборами учета используемого энергетического ресурса, обязаны осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемого энергетического ресурса, снабжение которым или передачу которого они осуществляют. Указанные организации не вправе отказать обратившимся к ним лицам в заключении договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они осуществляют.

Ни в материалах дела, представленных ОАО «Тепло-энергетик», ни в доводах представителей ресурсоснабжающей организации не содержатся ссылки на нормативные правовые акты, устанавливающие право ресурсоснабжающей организации отказать в принятии в эксплуатацию индивидуального прибора учета используемого энергетического ресурса, снабжение которого она осуществляет. Кроме того, представителями ОАО «Тепло-энергетик» не доказан тот факт, что «Запсибкомбанк» ОАО не имеет автономной инженерно-технической системы теплоснабжения.

Таким образом, отказ ОАО «Тепло-энергетик» в принятии в эксплуатацию установленного «Запсибкомбанк» ОАО прибора учета используемого энергетического ресурса и навязывание подключения к нему еще нескольких потребителей тепловой энергии, является неправомерным.

На основании вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ОАО «Тепло-Энергетик» нарушений пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части навязывания «Запсибкомбанк» ОАО невыгодных и затратных условий теплоснабжения, выразившихся в отказе принятия установленного индивидуального прибора учета в эксплуатацию и навязывании установки общедомового прибора учета тепловой энергии.

Частью 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

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, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, влечет административную ответственность как юридических лиц, так и должностных лиц. В пункте 3 решения Ямало-Ненецкого УФАС России от 06.12.2011 г. № 02-01/29-2011 определено - Материалы дела № 02-01/29-2011 передать должностному лицу Ямало-Ненецкого УФАС для рассмотрения и принятия решения о возбуждении административного производства в отношении должностного лица ОАО «Тепло-

«Тепло-Энергетик» по факту нарушения антимонопольного законодательства. Согласно предоставленным объяснениям главного инженера ОАО «Тепло-Энергетик» <...> (вх. № 6528 от 21.12.2011) и его должностным инструкциям, должностным лицом, ответственным за совершение юридическим лицом – ОАО «Тепло-Энергетик» действий, повлекших за собой нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является – главный инженер ОАО «Тепло-Энергетик» <...>.

Так, по результатам рассмотрения материалов дела № 02-01/29-2011, 07.12.2011 года возбуждено административное производство № 02-02/94-2011 по факту административного правонарушения, совершенного должностным лицом – главным инженером ОАО «Тепло-Энергетик» <...>, выразившегося в совершении действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством, в части навязывания «Записибкомбанк» ОАО невыгодных и затратных условий теплоснабжения, выразившихся в отказе принятия установленного индивидуального прибора учета в эксплуатацию и навязывании установки общедомового прибора учета теплоэнергии.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ законные представители лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 4.2. КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

В соответствии со статьей 4.3. КоАП РФ установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, а именно:

с учетом характера совершенного правонарушения, принимая во внимание тот факт, что данное правонарушение совершено должностным лицом впервые, считаю возможным применить минимальный размер административного штрафа.

Исследовав в совокупности все обстоятельства дела, руководствуясь статьями 14.31., 23.48., 29.9. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на должностное лицо - главного инженера ОАО «Тепло-Энергетик» <...> по факту нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей 00 копеек.

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

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.

Реквизиты для перечисления административного штрафа:

Получатель: УФК по ЯНАО (Ямало-Ненецкое УФАС России)

ИНН: 8901003347

КПП: 890101001

КБК: 161 1 16 02010 01 0000 140

ОКАТО: 71174000000

Банк получателя: РКЦ Салехард г. Салехард

БИК: 047182000

Расчетный счет: 40101810500000010001

Назначение платежа: Штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 02-02/94-2011.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, может направить должностному лицу, вынесшему постановление по факсу: (34922) 3-47-08.

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 пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня его вступления в законную силу.

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.

Руководитель управления

О.Ю.Печерин