

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 23

о наложении штрафа по делу № 3-04/24

об административном правонарушении

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 07.06.2013, составленный в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Малышевское», <...> (далее – ООО «Малышевское») по факту правонарушения, предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), что выразилось в частичном исполнении предписания Хабаровского УФАС России № 29 от 21.12.2012, вынесенного на основании решения № 63 от 21.12.2012 по делу №3-1/93 о нарушении антимонопольного законодательства,

и материалы дела №3-04/24 об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

17.07.2012 Хабаровским УФАС России возбуждено дело № 3-1/93 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Малышевское».

По результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства 21.12.2012 Комиссией Хабаровского УФАС России установлен факт нарушения ООО «Малышевское» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), что выразилось в уклонении ООО «Малышевское» от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии по адресу: с. Малышево, ул.Таежная, <...>, что привело к ущемлению интересов гражданина .

При вынесении решения № 63 от 21.12.2012 Комиссия Хабаровского УФАС России констатировала, что ООО «Малышевское» уклонялось от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии по адресу: с. Малышево, ул.Таежная, <...>, принадлежащего гражданину , обосновывая это, в том числе, не представлением гражданина в ООО «Малышевское» паспорта на прибор учета, документа о поверке прибора учета тепловой энергии, смонтированного и проверенного на работоспособность узла учета тепловой энергии и отбором теплоносителя на собственные нужды.

Как пояснило ООО «Малышевское» Комиссии, при приеме узла учета тепловой энергии было выявлено несоответствие схемы теплоснабжения жилого дома с согласованным Проектом узла учета тепловой энергии для кв <...> жилого дома №<...> по ул. Таёжная, с.Малышево и с положениями выданных гражданином технических условий от 12.10.2011. Как указало ООО «Малышевское», гражданин самовольно, в нарушении пункта 6 технических условий, осуществил отбор теплоносителя на собственные нужды после узла учета тепловой энергии,

отпускаемой в системы теплоснабжения потребителей, а именно на отопление надворной постройки (баня) (которая расположена на расстоянии 4 метров от дома и не является общедомовым имуществом) из системы отопления квартиры путем пробивки стены дома и присоединения частной теплотрассы, соединяющей дом и баню.

При этом, Комиссией установлено, что пунктом 7.1 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Министерством топлива и энергетики Российской Федерации 12.09.1995 № Вк-4936, зарегистрированных в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.09.1995 № 954 (далее – Правила учета тепловой энергии) установлен исчерпывающий перечень документов и сведений, которые потребитель должен предъявить энергоснабжающей организации для допуска узла учета тепловой энергии в эксплуатацию. Данным перечнем не установлено, что потребитель обязан представить паспорт на прибор узла учета со свидетельством о первичной поверке в оригинале.

Как пояснило в Комиссии ООО «Малышевское», при выдаче гражданину технических условий от 12.10.2011 Общество руководствовалось Правилами учета тепловой энергии. Так, согласно пункту 6 технических условий от 12.10.2011: «не допускается организация отборов теплоносителя на собственные нужды после узла учета тепловой энергии, отпускаемой в системы теплоснабжения потребителей». Данное положение, как указывает ООО «Малышевское», основано на пункте 2.1.1 Правил учета тепловой энергии и явилось одной из причин для не допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии гражданина.

Однако, Комиссией установлено, что в соответствии с главой 2 Правил учета тепловой энергии требование, установленное пунктом 2.1.1 данных Правил, распространяется на организацию учета тепловой энергии и теплоносителя на источнике теплоты для энергоснабжающих организаций. Пункт 2.1.1 Правил учета тепловой энергии гласит: «не допускается организация отборов теплоносителя на собственные нужды источника после узла учета тепловой энергии, отпускаемой в системы теплоснабжения потребителей» Таким образом, пункт 2.1.1 Правил учета тепловой энергии не распространяется на отношения между потребителем тепловой энергии и энергоснабжающей организации, и не может являться основанием для не допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии гражданина.

Иные обстоятельства дела № 3-1/93 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Малышевское» изложены во вступившем в силу решении Комиссии Хабаровского УФАС России №63 от 21.12.2012 (указанное решение Комиссии Хабаровского УФАС России получено ООО «Малышевское» 09.01.2013 согласно уведомлению о вручении заказного письма).

На основании пункта 2 решения Комиссии Хабаровского УФАС России № 63 от 21.12.2012 ООО «Малышевское» выдано предписание № 29 от 21.12.2012 о прекращении в срок до 05.02.2013 нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в уклонении ООО «Малышевское» от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии по адресу: с. Малышево, ул. Таежная, <...>.

В целях выполнения предписания Комиссии Хабаровского УФАС России № 29 от

21.12.2012 в срок до 05 февраля 2013 года ООО «Малышевское» обязывалось: осуществить процедуру допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии у потребителя гражданина по адресу: с. Малышево, ул. Таежная, <...> в строгом соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденными Министерством топлива и энергетики Российской Федерации 12.09.1995 № Вк-4936, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.09.1995 № 954.

06.02.2013 в Хабаровское УФАС России поступила информация от ООО «Малышевское» об исполнении предписания Хабаровского УФАС России № 29 от 21.12.2012, согласно которой ООО «Малышевское» составило акт допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии у потребителя гражданина по адресу: с. Малышево, ул. Таежная, <...> (далее - акт допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии), в соответствии с которым, указанный прибор учета допущен в эксплуатацию. Акт составлен 05.02.2013, подписан ООО «Малышевское» и гражданина.

При этом, в примечании к акту допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии указано: «узел учета принят на временную эксплуатацию сроком на три месяца для контроля соответствия фактических и договорных тепловых нагрузок с последующим вводом в эксплуатацию на условиях заключенного договора; обязать гражданина заключить договор с теплоснабжающей организацией на отпуск тепла до границы балансовой принадлежности квартиры по адресу ул. Таежная, <...> до 11.02.2013; данный тепловой счетчик допущен в эксплуатацию в разрез с положениями Правил учета тепловой энергии, тепловой счетчик принят в связи с решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю № 62 от 21.12.2012».

01.03.2013 в Хабаровское УФАС России поступило обращение гражданина, согласно которому гражданин не согласен со следующими указанными ООО «Малышевское» в акте допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии пунктами примечания: узел учета принят на временную эксплуатацию сроком на три месяца для контроля соответствия фактических и договорных тепловых нагрузок с последующим вводом в эксплуатацию на условиях заключенного договора; обязать гражданина заключить договор с теплоснабжающей организацией на отпуск тепла до границы балансовой принадлежности квартиры по адресу ул. Таежная, д. 3, кв.1 до 11.02.2013; данный тепловой счетчик допущен ООО «Малышевское» в эксплуатацию в разрез с положениями Правил учета тепловой энергии.

Также, из сведений, представленных гражданином, следует, что ООО «Малышевское», не смотря на принятие вышеуказанного узла учета тепловой энергии, не производит расчеты за потребляемую тепловую энергию согласно показаниям данного счетчика, ссылаясь на то, что гражданин отказывается подписывать договор №27 от 05.02.2013 о продаже коммунальных ресурсов (тепловой энергии).

Хабаровским УФАС России установлено, что согласно пункту 1 примечания к представленному акту допуска в эксплуатацию узла учета, ООО «Малышевское» приняло указанный узел учета во «временную эксплуатацию сроком на три месяца для контроля соответствия фактических и договорных тепловых нагрузок». Однако, по результатам анализа законодательства в сфере теплоэнергетики, в том числе

Правил учета тепловой энергии, установлено, что законодательством Российской Федерации не предусмотрено принятие во временную эксплуатацию узла учета тепловой энергии для контроля соответствия фактических и договорных тепловых нагрузок.

Ссылка ООО «Малышевское» (письмо от 22.05.2013) на пункт 4.2.7 Методических указаний по внедрению и эксплуатации узлов учета тепловой энергии и горячего водоснабжения у потребителей г.Хабаровска и Хабаровского района от 2005 года, утвержденные ХТСК ОАО «Хабаровскэнерго», согласно которого акт о допуске узла учета в эксплуатацию первоначально подписывается на временную эксплуатацию узла учета сроком на три месяца для контроля соответствия фактических и договорных нагрузок, является неосновательной, поскольку данные Методические указания не являются нормативным правовым актом.

В пункте 2 примечания к акту допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии предусмотрена обязанность гражданина заключить договор с теплоснабжающей организацией на отпуск тепла до границы балансовой принадлежности квартиры по адресу ул. Таежная, <...> до 11.02.2013.

При этом, в силу пункта 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством.

Согласно статьи 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (энергоснабжение и т.п.). Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

В соответствии с пунктом 1 статьи 539 ГК РФ 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.

В соответствии с частью 3 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» единая теплоснабжающая организация и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения.

На основании изложенного, Хабаровским УФАС России установлено, что коммерческая организация, для которой заключение договора энергоснабжения является обязательным, не вправе понуждать потребителя к заключению такого

договора. Соответственно, ООО «Малышевское», являющееся теплоснабжающей организацией, не может обязать гражданина заключить договор с теплоснабжающей организацией на отпуск тепла до границы балансовой принадлежности квартиры по адресу ул. Таежная, <...> до 11.02.2013.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 17 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила №354), ресурсоснабжающая организация, для которой в соответствии с законодательством Российской Федерации о теплоснабжении заключение договора с потребителем является обязательным, приступает к предоставлению коммунальной услуги соответствующего вида собственникам и пользователям жилых домов (домовладений) - со дня первого фактического подключения жилого дома (домовладения) в установленном порядке к централизованной сети инженерно-технического обеспечения непосредственно или через сети инженерно-технического обеспечения, связывающие несколько жилых домов (домовладений), расположенных на близлежащих земельных участках, если иной срок не установлен законодательством Российской Федерации о теплоснабжении, за исключением периода времени, в течение которого между собственником жилого дома (домовладения) и организацией, указанной в подпункте "б" пункта 10 данных Правил, в письменной форме заключен и исполняется договор о предоставлении коммунальных услуг и такой договор не расторгнут.

Согласно пункту 6 Правил №354 предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется на основании возмездного договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, из числа договоров, указанных в пунктах 9, 10, 11 и 12 данных Правил.

Договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг, может быть заключен с исполнителем в письменной форме или путем совершения потребителем действий, свидетельствующих о его намерении потреблять коммунальные услуги или о фактическом потреблении таких услуг (далее - конклюдентные действия).

В соответствии с пунктом 7 Правил №354 договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг, заключенный путем совершения потребителем конклюдентных действий, считается заключенным на условиях, предусмотренных данными Правилами.

Потребителю не может быть отказано в предоставлении коммунальных услуг в случае отсутствия у потребителя заключенного в письменной форме договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг.

В соответствии с вышеизложенным, предоставление коммунальной услуги «теплоснабжение» не может ставиться в зависимость от заключения в письменной форме между потребителем тепловой энергии и соответствующей ресурсоснабжающей организацией договора о предоставлении коммунальных услуг.

Помимо этого Правилами учета тепловой энергии не ставиться в зависимость допуск узла учета тепловой энергии в эксплуатацию от наличия либо отсутствия

заключенного в письменной форме между потребителем тепловой энергии и ресурсоснабжающей организацией договора о предоставлении коммунальных услуг.

Таким образом, требование ООО «Малышевское» об обязанности гражданина заключить договор с теплоснабжающей организацией на отпуск тепла до границы балансовой принадлежности квартиры по адресу ул. Таежная, <...> до 11.02.2013 противоречит действующему законодательству Российской Федерации.

В пункте 3 примечания к акту допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии указано, что «данный тепловой счетчик допущен ООО «Малышевское» в эксплуатацию в разрез с положениями Правил учета тепловой энергии». Однако, согласно предписанию Комиссии Хабаровского УФАС России №29 от 21.12.2012, выданному ООО «Малышевское» по делу №3-1/93 об административном правонарушении, ООО «Малышевское» обязано осуществить процедуру допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии у потребителя гражданина по адресу: с. Малышево, ул. Таежная, <...> в строгом соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя. На основании изложенного следует, что ООО «Малышевское» при принятии указанного узла учета тепловой энергии не приняло во внимание требования, указанные в предписании Комиссии Хабаровского УФАС России №29 от 21.12.2012, касающиеся принятия узла учета тепловой энергии у потребителя гражданина по адресу: с. Малышево, ул. Таежная, <...> в строгом соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя.

Более того, Правила учета тепловой энергии содержат типовую форму акта допуска узла учета тепловой энергии в эксплуатацию. При этом Правилами учета тепловой энергии не предусмотрено включение в данный акт каких-либо примечаний и указаний, подобных примечаниям и указаниям, имеющимся в составленном ООО «Малышевское» акте допуска узла учета тепловой энергии у потребителя гражданина по адресу: с. Малышево, ул. Таежная, <...>.

В соответствии со статьей 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний. Неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность. Под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 2.6. статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его

территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что ООО «Малышевское» до настоящего времени предписание Комиссии Хабаровского УФАС России №29 от 21.12.2012 исполнило частично, то есть процедура допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии у потребителя гражданина по адресу: с. Малышево, ул.Таежная, <...> осуществлена с нарушением положений Правил учета тепловой энергии и теплоносителя.

Обстоятельства дела № 3-04/24 позволили сделать вывод о том, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке услуг по теплоснабжению (в том числе регистрация прибора учета тепловой энергии) – ООО «Малышевское» - имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, но не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании изложенного, установлено наличие вины в вышеуказанных действиях ООО «Малышевское».

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 3-04/24 об административном правонарушении подтверждено наличие события и состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

29.05.2013 в адрес ООО «Малышевское» посредством почтовой связи направлено уведомление о вызове на 07 июня 2013 года законного представителя ООО «Малышевское» для составления протокола об административном правонарушении (исх. Хабаровского УФАС России от 29.05.2013 № 6/4062).

11.06.2013 в адрес ООО «Малышевское» посредством почтовой связи направлено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/24 (исх. Хабаровского УФАС России от 11.06.2013 № 6/4474).

01.07.2013 в адрес ООО «Малышевское» посредством почтовой связи направлено повторное определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/24 (исх. Хабаровского УФАС России от 01.07.2013 № 6/4990) в связи с заявленным ООО «Малышевское» ходатайством о переносе даты рассмотрения дела №3-04/24.

При рассмотрении дела № 3-04/24 обстоятельства, смягчающие либо отягчающее административную ответственность, предусмотренную частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ, не установлены.

В связи с изложенным, ООО «Малышевское» подлежит административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей (сто тысяч рублей).

На основании изложенного, руководствуясь частью 2.6 статьи 19.5, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – ООО «Малышевское» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Малышевское» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей (сто тысяч рублей).

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются:

в федеральный бюджет:

получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, ГРКЦ ГУ Банка России по Хабаровскому краю г. Хабаровска, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКАТО 08401000000.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа ООО «Малышевское» необходимо представить в Хабаровское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 ст.32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

