

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 111

о привлечении к административной ответственности по делу об административном правонарушении № 02-09-068/2017

20 октября 2017 года г. Ханты-Мансийск

Я, _____, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Ханты-Мансийское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 02-09-068/2017, и протокол об административном правонарушении от 25.09.2017 № 87, составленный в отношении генерального директора акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» (далее — АО «УТС») <...> (<...> <...>, <...> <...> <...>),

УСТАНОВИЛ:

В Ханты-Мансийское УФАС России поступило обращение ООО «Тюменское строительное управление» (далее — ООО «ТСУ», Заявитель) на действия акционерного общества АО «УТС».

Из содержания обращения следует, что ООО «ТСУ» в адрес АО «УТС» направлена заявка (исх. от 29.03.2016 № 5) на подключение к тепловым сетям объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. Пионерская, 28-30 в г. Ханты-Мансийске», поступившая в ОАО «УТС» 13.04.2016 г., что подтверждается входящим номером от 13.04.2016 № 896.

03.06.2016 г. ОАО «УТС» в адрес ООО «ТСУ» направлен проект договора о подключении к системе теплоснабжения (исх. от 03.06.2016 № 1348) от 02.12.2015 № 006.

В ходе ознакомления с проектом договора от 02.12.2015 № 006, ООО «ТСУ» выявлены нарушения действующего законодательства, в части определения платы за присоединение к тепловым сетям.

В соответствии с пунктом 4.1. раздела 4 договора от 02.12.2015 № 006 размер платы за подключение к системе теплоснабжения определяется расчетным путем как сумма произведения платы за подключение, установленной Региональной службой по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа — Югры, на единицу мощности, подключаемой тепловой нагрузки объекта капитального строительства Заявителя и составляет по настоящему договору 4 246 547 (четыре миллиона двести сорок шесть тысяч пятьсот сорок семь) рублей 61 копеек.

Приказом от 13.10.2016 № 111 Ханты-Мансийским УФАС России в отношении ОАО «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» возбуждено дело № 02-06-029/2016 по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что Приказом Региональной службы по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа — Югры (далее по тексту — РСТ ХМАО-Югры) от 27.08.2015 № 97-нп установлена плата за подключение к системе теплоснабжения открытого акционерного «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» на территории города Ханты-Мансийска, **действующего до 31 декабря 2015 года.**

Кроме того, согласно выписке из протокола заседания правления Региональной службы по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа — Югры № 8, АО «УТС» пропущены сроки подачи заявления на установление платы за подключение.

Согласно этой же выписке из протокола следует, что РСТ ХМАО-Югры в адрес АО «УТС» и администрации города Ханты-Мансийска, в установленные законодательством сроки было направлено для ознакомления экспертное заключение.

В адрес РСТ ХМАО-Югры поступило обращение АО «УТС» (исх. от 17.02.2016 № 423) о приобщении к делу ходатайства, в соответствии с которым АО «УТС» просит восстановить пропущенный срок подачи заявления на установление платы за подключение. В соответствии с Законом о теплоснабжении и Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации процедура восстановления пропущенного срока подачи заявления об установлении цен (тарифов) не предусмотрена.

В соответствии с подпунктом 8 пункта 1 статьи 8 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон о теплоснабжении), регулированию подлежат, за исключением случаев, указанных в [частях 2.1 - 2.3](#) настоящей статьи, виды цен (тарифов) в сфере теплоснабжения за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения.

В соответствии с пунктом 8 статьи 14 Закона о теплоснабжении, плата за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения устанавливается органом регулирования в расчете на единицу мощности подключаемой тепловой нагрузки и может быть дифференцирована в зависимости от параметров данного подключения (технологического присоединения), определенных [основами](#) ценообразования в сфере теплоснабжения и правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения» (вместе с «Основами ценообразования в сфере теплоснабжения», «Правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения», «Правилами установления долгосрочных параметров регулирования

деятельности организаций в отнесенной законодательством Российской Федерации к сферам деятельности субъектов естественных монополий сфере теплоснабжения и (или) цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, которые подлежат регулированию в соответствии с перечнем, определенным статьей 8 Федерального закона «О теплоснабжении», «Правилами определения стоимости активов и инвестированного капитала и ведения их раздельного учета, применяемые при осуществлении деятельности, регулируемой с использованием метода обеспечения доходности инвестированного капитала», «Правилами заключения долгосрочных договоров теплоснабжения по ценам, определенным соглашением сторон, в целях обеспечения потребления тепловой энергии (мощности) и теплоносителя объектами, потребляющими тепловую энергию (мощность) и теплоноситель и введенными в эксплуатацию после 1 января 2010 г.», «Правилами распределения удельного расхода топлива при производстве электрической и тепловой энергии в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии», срок действия регулируемых цен (тарифов) не может быть менее одного финансового года, если иное не установлено федеральными законами или решениями Правительства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 6 Правил установления регулируемых цен (тарифов), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 (далее Правила установления регулируемых цен (тарифов), цены (тарифы) устанавливаются органами регулирования до начала очередного периода регулирования, но не позднее 20 декабря года, предшествующего очередному расчетному периоду регулирования.

В соответствии с пунктом 7 Правил установления регулируемых цен (тарифов), цены (тарифы) вводятся в действие с начала очередного года на срок не менее 1 финансового года.

В соответствии с пунктом 37 Порядка открытия дел об установлении цен (тарифов), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075, решение об установлении цен (тарифов) не имеет обратной силы.

Таким образом, ходатайство о восстановлении пропущенного срока подачи заявления не соответствует нормам действующего законодательства в сфере теплоснабжения.

На основании вышеизложенного, РСТ ХМАО-Югры отказало в удовлетворении ходатайства и закрыло дело № 1-2016 «Об установлении платы за подключение к системе теплоснабжения ОАО «УТС» на территории города Ханты-Мансийска на 2016 год».

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) доминирующим положением – признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются действия (бездействие) занимающего

доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что в действиях АО «УТС», выразившихся в установлении ООО «ТСУ» платы на подключение к тепловым сетям объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. Пионерская, 28-30 в г. Ханты-Мансийске», поступившая в ОАО «УТС» 13.04.2016 г. (вх. от 13.04.2016 № 896), в отсутствие тарифа, установленного уполномоченным органом исполнительной власти, выявлено нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Решение от 02.02.2017 (исх. от 16.02.2017 № 02/МО-955) вступило в законную силу.

Согласно части 2 статьи 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 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.

25.09.2017, на основании решения Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России, принятого по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-06-029/2017, должностным лицом Ханты-Мансийского УФАС России, уполномоченным составлять протоколы об административном правонарушении, составлен протокол от 25.09.2017 № 87 в отношении генерального директора АО «УТС» <...>, о привлечении к административной ответственности по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ. Вместе с тем, согласно разъяснению от 30.11.2016 № 7 Президиума ФАС России «О порядке применения закона о защите конкуренции с учетом правил технологического присоединения, правил недискриминационного доступа, правил подключения и законодательства о теплоснабжении», в тех случаях, когда в соответствующих статьях **Особенной части** КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (**часть 2 статьи 2.1** КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в **части 1** или **части 2 статьи 2.2** КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

В соответствии со **статьей 9.21** КоАП РФ в редакции Федерального закона от 13.07.2015 № 250-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О защите конкуренции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации» административным правонарушением является нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям.

1) Субъектами административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена **статьей 9.21** КоАП РФ, являются субъекты естественной монополии, осуществляющие свою деятельность в следующих сферах:

- транспортировки нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам (нефтепроводам, нефтепродуктопроводам);

- транспортировки газа по газопроводам;
- оказания услуг по передаче электрической энергии;
- оказания услуг по передаче тепловой энергии;
- водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, водоотведения.

Объективную сторону административного правонарушения составляет нарушение указанными субъектами правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения.

Подключение (технологическое присоединение) является совокупностью организационных и технических действий, дающих возможность потреблять соответствующий ресурс.

В соответствии с Разъяснением Президиума ФАС России от 29.08.2017 № 10 «О применении антимонопольными органами антимонопольного законодательства в целях выявления и пресечения нарушений порядка ценообразования», диспозиция [статьи 9.21](#) КоАП РФ предусматривает специальную объективную сторону и специальный субъектный состав по отношению к объективной стороне и субъектному составу, предусмотренным [статьями 14.6](#) и [14.31](#) КоАП РФ. При этом следует обратить внимание на то, что [Порядок](#) применения Закона о защите конкуренции с учетом Правил технологического присоединения, Правил недискриминационного доступа, Правил подключения и законодательства о теплоснабжении утвержден решением Президиума ФАС России от 30.11.2016 (разъяснения N 7).

Учитывая позицию, изложенную в разъяснении от 30.11.2016 № 7 Президиума ФАС России, а также в разъяснении от 29.08.2017 № 10 Президиума ФАС России, должностное лицо Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о применении к генеральному директору АО «УТС» <...> меры административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 10.23. раздела 10 Устава открытого акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей», утвержденного приказом Департамента муниципальной собственности Администрации г. Ханты-Мансийска от 19.06.2014 № 436 (далее — Устав ОАО «УТС»), руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом Общества — генеральным директором.

В соответствии с пунктом 10.24. раздела 10 Устава ОАО «УТС», к компетенции генерального директора Общества относятся все вопросы руководства текущей деятельностью Общества, за исключением вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания

акционеров или Совета директоров Общества.

В соответствии с пунктом 10.27. раздела 10 Устава ОАО «УТС», генеральный директор Общества без доверенности действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы, совершает сделки от имени Общества, утверждает штаты и другие внутренние документы Общества, отнесенные к его компетенции, издает приказы и дает указания, обязательные для исполнения всеми работниками Общества.

В соответствии с пунктом 10.31 раздела 10 Устава ОАО «УТС», члены совета директоров Общества, генеральный директор Общества несут ответственность перед Обществом за убытки, причиненные Обществу их виновными действиями (бездействием), если иные основания ответственности не установлены федеральными законами.

Распоряжением города Ханты-Мансийска Ханты-Мансийского автономного округа — Югры <...>, <...> назначен на должность генерального директора акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» сроком на три года.

Приказом <...>, <...> приступил к исполнению обязанностей генерального директора акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» с 01.07.2014 г.

На основании изложенного, лицом, совершившим правонарушение, является генеральный директор АО «УТС» - <...>.

Место совершения административного правонарушения – Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Чехова, д. 81.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела – 03.06.2016 г.

Таким образом, действия генерального директора генерального директора АО «УТС» - <...> образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту — КоАП РФ).

У генерального директора АО «УТС» - <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но не были приняты все меры по их соблюдению.

Рассмотрение настоящего дела входит в компетенцию территориального органа Федеральной антимонопольной службы, в соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ.

Материалы дела собраны в полном объеме, позволяют принять объективное решение.

Обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела должностным лицом (статья 29.2 КоАП РФ) – не установлены.

Рассмотрение дела состоялось 20 октября 2017 года, в установленные статьей 29.6 КоАП РФ сроки, в присутствии представителя генерального директора АО «УТС» - <...>, действующего на основании нотариально заверенной доверенности от <...> — <...>.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 02-09-068/2017 (исх. от 25.09.2017 № 02/МО-5786), в соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ в соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ генеральному директору акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» - <...> (представителю) надлежит представить в Ханты-Мансийское УФАС России:

- паспортные данные <...>, в том числе данные о месте рождения, адресе регистрации и фактического проживания;

- ИНН <...>;

- сведения о доходах <...> за 2015-2016 гг.;

- сведения о наличии несовершеннолетних детей, иждивенцев, сведения об образовании;

- письменные объяснения по факту совершения административного правонарушения.

Документы, истребованные определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 02-09-068/2017 (исх. от 25.09.2017 № 02/МО-5786) представлены в Ханты-Мансийское УФАС России, на рассмотрение дела об административном правонарушении, которое состоялось 20.10.2017.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 02-09-068/2017, должностным лицом учтены представленные сведения (документы).

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии с требованиями статьи 4.3. КоАП РФ, не установлено.

Основания для освобождения генерального директора акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» - <...> от административной ответственности в силу статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 21 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» от 24.03.2005 № 5, такие обстоятельства, как, например, имущественное положение

привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения, но в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Такие обстоятельства, как, например, имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения, но в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Характер совершенного административного правонарушения не свидетельствует о его малозначительности.

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

Рассмотрев материалы дела, должностное лицо Ханты-Мансийского УФАС России считает факт указанного правонарушения установленным, вину генерального директора акционерного общества «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» - <...>, доказанной.

Таким образом, должностным лицом Ханты-Мансийского УФАС России дело об административном правонарушении № 02-09-068/2017 рассмотрено всесторонне, полно и объективно.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а так же статьями 3.5, 4.1, 4.1.1, 4.6, 19.4.1 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать генерального директора АО «УТС» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

2. Назначить генеральному директору АО «УТС» <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 (десять тысяч) рублей 00 копеек.