Постановление

о наложении штрафа по делу № 012/04/14.31-557/2021

об административном правонарушении

05 июля 2021 года г.
Йошкар-Ола

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в лице заместителя руководителя – начальника отдела, рассмотрев протокол № 012/04/14.31-557/2021 от 21 июня 2021 года и материалы административного дела № 012/04/14.31-557/2021, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Марикоммунэнерго» по факту нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в навязывании ООО «Алекса» заключить договор на подачу тепловой энергии в виде горячего водоснабжения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя общества по доверенности,

установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 012/04/14.31-557/2021 в отношении ООО «Марикоммунэнерго» по факту нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании ООО «Алекса» заключить договор на подачу тепловой энергии в виде горячего водоснабжения, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

В адрес лица, привлекаемого к административной ответственности 08.06.2021 направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 03-07/452), которое получено обществом 15.06.2021.

Протокол об административном правонарушении № 012/04/14.31-557/2021 от 21.06.2021 составлен в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии представителя общества по доверенности.

Копия протокола № 012/04/14.31-557/2021 (исх. № 03-07/499) вручена

представителю по доверенности в день составления протокола и направлена по юридическому адресу общества. Копия данного протокола согласно уведомлению органа почтовой связи, получена ООО «Марикоммунэнерго» 23.06.2021.

Таким образом, ООО «Марикомунэнерго» было надлежащим образом извещено о дате, времени, месте рассмотрения дела.

На рассмотрении дела № 012/04/14.31-557/2021 ООО «Марикоммунэнерго» заявило ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с направлением в Арбитражный суд Волго-Вятского округа кассационной жалобы на решение Арбитражного суда Республики Марий Эл от 30.03.2021 по делу № А38-2302/2020 и постановление арбитражного суда апелляционной инстанции от 09.06.2021.Заявленное ходатайство подлежит отклонению по следующим основаниям.

Наличие оспариваемого решения арбитражного суда по Республике Марий Эл по делу А38-23022020 по гражданско-правовому спору не является препятствием для рассмотрения дела об административном правонарушении по существу, а также не является обстоятельством, исключающим возможность рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом применительно к статье 29.2 КоАП.

В силу пункта 3 части 1 статьи 29.4 КоАП при подготовке дела к рассмотрению может быть решен вопрос об отложении рассмотрения дела. Как правило рассмотрение дела об административном правонарушении откладывается в связи с необходимостью в дополнительном выяснении обстоятельств дела, в целях правильного и всестороннего его рассмотрения. Однако таких, а равно иных обстоятельств, требующих дополнительного выяснения, в настоящем случае не установлено, а представителем ООО «Марикоммунэнерго» не приводится.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС) поступило заявление ООО «Алекса» (о наличии в действиях ООО «Марикоммунэнерго» признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в навязывании ООО «Алекса» заключить условий договора на подачу тепловой энергии в виде горячего водоснабжения.

Приказом Марийского УФАС России от 26.08.2020 № 112 в отношении ООО «Марикоммунэнерго» возбуждено дело № 012/01/10-648/2020 по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании ООО «Алекса» заключить договор на подачу тепловой энергии в виде горячего водоснабжения на невыгодных условиях.

Из содержания заявления следует, что ООО «Марикоммунэнерго» направляло в адрес ООО «Алекса» проект договора на подачу тепловой энергии в виде горячей воды и в дальнейшем неоднократно направляло претензии заключить договор на подачу тепловой энергии. Общество полагает, что вышеуказанный договор не может быть исполнен в связи с тем, что нежилое помещение ООО «Алекса» не входит в состав многоквартирного жилого дома.

ООО «Марикоммунэнерго» полагает, что начисление платы за места общего пользования в МКД обусловлено не фактическим потреблением тепловой энергии в конкретном помещении, а обязанностью собственника нести бремя содержания общедомового имущества в связи с тем, что спорное нежилое помещение согласно техническому паспорту имеет общие водопроводные и канализационные сети, а также имеет один и тот же юридический адрес с многоквартирным домом, следовательно, входит в его состав (письменные пояснения № вх. 4455 от 14.05.2020).

Согласно пункту 3 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 действия (бездействие) по навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

Навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него, заключается в таком поведении доминирующего хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента, либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо доказать, что на соответствующем товарном рынке он занимает доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

Приведенный в указанной норме перечень действий, которые могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства, не является исчерпывающим.

Из системного толкования статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 10 Закона о защите конкуренции следует, что для квалификации действий (бездействия) как злоупотребляющих доминирующим положением достаточно любого из перечисленных последствий, а именно

ограничение конкуренции или ущемление прав лиц.

Следовательно, для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия: доминирующее положение хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке, действие хозяйствующего субъекта и наступление одного из перечисленных последствий.

В силу статьи 5 Закона 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.

ООО «Марикоммунэнерго» является теплоснабжающей организацией и приказом Министерства промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 18.12.2018 № 188-Т ООО «Марикоммунэнерго» установлен тариф на производство и передачу, сбыт тепловой энергии (мощности) в г. Козьмодемьянск.

Согласно проведенному Марийским УФАС России анализу состояния конкурентной среды на рынке по поставке тепловой энергии в границах сетей, расположенных в г. Козьмодемьянск следует, что ООО «Марикоммунэнерго» занимает доминирующее положение на рынке теплоснабжения в границах сетей, принадлежащих обществу.

Следовательно, на ООО «Марикоммунэнерго» возложена обязанность по соблюдению требований статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Правилами предоставления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее- Правила № 354) поставка холодной воды, горячей воды, электрической энергии, тепловой энергии и газа в нежилое помещение в многоквартирном доме, а также отведение сточных вод осуществляется на основании договора ресурсоснабжения, заключенного в письменной форме с ресурсоснабжающей организацией.

Статьей 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 10-ФЗ «О теплоснабжении» предусмотрено, что 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.

Правилами №354 определен порядок расчета размера платы за тепловую энергию на цели отопления в случае, если многоквартирный дом оборудован

и не оборудован общедомовыми приборами учета тепловой энергии.

Из содержания абзаца четвертого пункта 42(1) Правил №354 следует, что размер платы за коммунальную услугу по отоплению в помещении определяется по соответствующим формулам, исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии, что не может рассматриваться как противоречие нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, в частности, статье 544, предусматривающей, что 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.

Согласно правовой позиции Верховного Суда российской Федерации, изложенной в Определении от 11.09.2012 № АПЛ12-522 по общему правилу размер платы за коммунальные услуги определяется прежде всего исходя из фактических объемов потребления определенных с использованием показаний индивидуальных и (или) общедомовых приборов учета. Только при отсутствии приборов учета допускается определение размера платы за коммунальные услуги исходя из нормативов потребления коммунальных услуг.

Вопрос о порядке расчетов за тепловую энергию в многоквартирных жилых домах с централизованной системой теплоснабжения, в которых имеются помещения с индивидуальной системой теплоснабжения, рассмотрен в постановлении Конституционного суда РФ от 20.12.2018 № 46-П.

Пунктом 4.3 данного постановления установлено, что обеспечение прав и законных интересов собственников и пользователей жилых помещений, которые в силу объективных причин были вынуждены установить в принадлежащих им помещениях индивидуальные квартирные источники тепловой энергии, соблюдая при этом нормативные требования к порядку переустройства системы внутриквартирного отопления, действующие на момент его проведения, предполагает создание правовых условий, позволяющих учесть при определении размера платы за коммунальную услугу по отоплению факт неиспользования такими лицами тепловой энергии, поступающей в многоквартирный дом по централизованным сетям теплоснабжения, для обогрева принадлежащих им жилых помещений, имея в виду, что такие лица - по смыслу подпункта «д» пункта 35 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов - во всяком случае обязаны поддерживать температуру воздуха в помещении не ниже 12 градусов Цельсия и несут соответствующие расходы, связанные с функционированием индивидуальных квартирных источников тепловой энергии (включая расходы на эксплуатацию самих источников тепловой энергии и на конкретный вид энергетического ресурса)

Вместе с тем, при наличии в помещении индивидуального источника тепловой энергии и отсутствии обогревающего оборудования, подключенного к

внутридомовой системы отопления, собственник (пользователь) такого помещения освобожден от обязанности по оплате стоимости коммунальной услуги по его (помещения) отоплению. При этом собственники помещений, в которых установлены индивидуальные приборы учета не освобождены от обязанности нести бремя расходов на содержание общего имущества в многоквартирном доме в силу ч. 1 ст. 39 Жилищного кодекса Российской Федерации.

Однако ООО «Марикоммунэнерго» при осуществлении действий по направлению проекта договора теплоснабжения в виде горячего водоснабжения не учтены следующие обстоятельства.

В соответствии с пунктом 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно части 1 статьи 153 Жилищного кодекса РФ (далее - ЖК РФ) граждане и организации обязаны своевременно и полностью вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги. Плата за жилое помещение и коммунальные услуги для собственника помещения в многоквартирном доме включает в себя, среди прочего, плату за коммунальные услуги.

Плата за коммунальные услуги включает в себя и плату за тепловую энергию в виде горячей воды (части 2-4 статьи 154 ЖК РФ). Порядок начисления платы за коммунальные услуги определен статьей 157 ЖК РФ и Правилами № 354.

В соответствии с частью 1 статьи 157 ЖК РФ размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В силу статьи 210 Гражданского кодекса РФ собственник несет бремя содержания, принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии определен Правилами № 354.

Согласно пункту 2 Правил № 354 потребитель - лицо, пользующееся на праве

собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги.

В соответствии с пунктом 18 Правил № 354 собственник нежилого помещения в многоквартирном доме вправе в целях обеспечения коммунальными ресурсами принадлежащего ему нежилого помещения в многоквартирном доме заключать договоры холодного водоснабжения, горячего водоснабжения, водоотведения, электроснабжения, газоснабжения, отопления (теплоснабжения) непосредственно с ресурсоснабжающими организациями.

Указанные договоры заключаются в порядке и в соответствии с требованиями, установленными гражданским законодательством Российской Федерации и законодательством Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, газоснабжении, теплоснабжении. В случае приобретения собственником нежилого помещения в многоквартирном доме коммунальных ресурсов по указанным договорам такой собственник обязан вносить в порядке, установленном настоящими Правилами, плату за коммунальные услуги, предоставленные на общедомовые нужды, а также предоставлять исполнителю, предоставляющему коммунальные услуги потребителям коммунальных услуг в многоквартирном доме, в котором расположено нежилое помещение собственника, в порядке и сроки, которые установлены настоящими Правилами для передачи потребителями информации о показаниях индивидуальных или общих (квартирных) приборов учета, данные об объемах коммунальных ресурсов, потреблены расчетный период по указанным договорам.

Согласно пункту 40 Правил №354 потребитель коммунальных услуг в многоквартирном доме (за исключением коммунальной услуги по отоплению) вне зависимости от выбранного способа управления многоквартирным домом в составе платы за коммунальные услуги отдельно вносит плату за коммунальные услуги, предоставленные потребителю в жилом или в нежилом помещении, плату за коммунальные услуги, потребляемые в процессе использования общего имущества в многоквартирном доме (далее - коммунальные услуги предоставленные на общедомовые нужды).

Таким образом, лицо, не являющееся потребителем коммунальной услуги в многоквартирном доме, не вносит плату ни за коммунальные услуги, предоставленные потребителю в жилом или в нежилом помещении, входящем в состав жилого помещения, ни за коммунальные услуги, предоставленные на общедомовые нужды.

Из анализа пункта 6 части 2 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 №

384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» следует, что здание - результат строительства, представляющий собой объемную строительную систему, имеющую надземную и (или) подземную части, включающую в себя помещения, сети инженерно-технического обеспечения и системы инженерно-технического обеспечения и предназначенную для проживания и (или) деятельности людей, размещения производства, хранения продукции или содержания животных.

Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии издан Приказ от 12.12.2014 № 2018-ст «О принятии и введении в действие общероссийского классификатора основных фондов (ОКОФ) ОК 013-2014 (СНС 2008)», согласно которому группировка «Здания (кроме жилых) и сооружения, расходы на улучшение земель» включает три группировки: «Здания (кроме жилых)», «Сооружения», «Расходы на улучшение земель».

К группировке «здание (кроме жилых)» относятся нежилые здания целиком или их части, не предназначенные для использования в качестве жилья и представляющие собой архитектурно-строительные объекты, назначением которых является создание условий (защита от атмосферных воздействий и пр.) для труда, социально-культурного обслуживания населения, хранения материальных ценностей и т.п. К данному виду основных фондов также относятся дебаркадеры с возведенными на них зданиями и аналогичные «плавучие» здания. В состав нежилых зданий и их частей включается также арматура, устройства и оборудование, которые являются их неотъемлемыми частями, а также исторические памятники, идентифицируемые прежде всего, как нежилые, т.е. общая полезная площадь нежилых помещений которых занимает не менее 50% от всей полезной жилой и нежилой площади.

Нежилыми зданиями могут являться такие объекты, как склады, гаражи и промышленные здания, коммерческие (торговые) здания, здания для проведения развлекательных мероприятий, гостиницы, рестораны, школы, больницы, тюрьмы и т.д.

В случаях, когда различные помещения одного и того же здания (включая помещения, встроенные в здания) имеют различных собственников (в том числе при приватизации квартир) или используются для различных видов деятельности, объектами классификации могут быть отдельные помещения.

В состав зданий входят коммуникации внутри зданий, необходимые для их эксплуатации, как то: система отопления, включая котельную установку для отопления (если последняя находится в самом здании); внутренняя сеть водопровода, газопровода и водоотведения со всеми устройствами и оборудованием; внутренняя сеть силовой и осветительной электропроводки со всей осветительной арматурой, внутренние телефонные и сигнализационные сети, вентиляционные устройства общесанитарного назначения, подъемники и лифты.

Объектом классификации данного вида основных фондов является каждое

отдельно стоящее здание. Если здания примыкают друг к другу и имеют общую стену, но каждое из них представляет собой самостоятельное конструктивное целое, они считаются отдельными объектами.

Наружные пристройки к зданию, имеющие самостоятельное хозяйственное значение, отдельно стоящие здания котельных, а также надворные постройки (склады, гаражи, ограждения, сараи, заборы, колодцы и прочее) являются самостоятельными объектами.

Из положения Приказа Минземстроя России от 04.08.1998 № 37 «Об утверждении Инструкции о проведении учета жилищного фонда в Российской Федерации» следует, что под строением понимают отдельно построенное здание, дом, состоящие из одной или нескольких частей, как одно целое, а также служебные строения. Признаками единства здания служат: фундамент и общая стена с сообщением между частями независимо от назначения последних и их материала; при отсутствии сообщения между частями одного здания признаками единства могут служить общее назначение здания, однородность материала стен, общие лестничные клетки, единое архитектурное решение.

Согласно пункту 5 постановления Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 № 491 «Об утверждении Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме и правил изменения размера платы за содержание и ремонт жилого помещения в случае оказания услуг и выполнения работ по управлению, содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность» в состав общего имущества включаются внутридомовые инженерные системы холодного и горячего водоснабжения и газоснабжения, состоящие из стояков, ответвлений от стояков до первого отключающего устройства, расположенного на ответвлениях от стояков, указанных отключающих устройств, коллективных (общедомовых) приборов учета холодной и горячей воды, первых запорно-регулировочных кранов на отводах внутриквартирной разводки от стояков, а также механического, электрического, санитарно-технического и иного оборудования, расположенного на этих сетях. В состав общего имущества включается внутридомовая инженерная система водоотведения, состоящая из канализационных выпусков, фасонных частей (в том числе отводов, переходов, патрубков, ревизий, крестовин, тройников), стояков, заглушек, вытяжных труб, водосточных воронок, прочисток, ответвлений от стояков до первых стыковых соединений, а также другого оборудования, расположенного в этой системе.

В соответствии с пунктом 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.07.2009 № 64 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров о правах собственников помещений на общее имущество здания» к общему имуществу здания относятся, в частности, помещения, предназначенные для обслуживания более одного

помещения в здании, а также лестничные площадки, лестницы, холлы, лифты, лифтовые и иные шахты, коридоры, технические этажи, чердаки, подвалы, в которых имеются инженерные коммуникации, иное обслуживающее более одного помещения в данном здании оборудование (технические подвалы), крыши, ограждающие несущие и ненесущие конструкции этого здания, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование, находящееся за пределами или внутри помещений и обслуживающее более одного помещения.

В соответствии с приложением № 1 к Инструкции о проведении учета жилищного фонда в Российской Федерации, утвержденной приказом Минземстроя России от 04.08.1998 № 37, признаками единства здания являются:

- фундамент и общая стена с сообщением между частями независимо от назначения последних и их материала;

- общее назначение здания, однородность материала стен, общие лестничные клетки, единое архитектурное решение (при отсутствии сообщения между частями одного здания).

Из содержания названной нормы следует, что к признакам единства здания следует отнести и единую внутридомовую инженерную сеть, то есть подключение потребляющего оборудования, встроенного (пристроенного) помещения к инженерным сетям многоквартирного жилого дома.

В рамках рассмотрения дела Марийским УФАС России установлено, что ООО «Алекса» принадлежит на праве собственности нежилое помещение III, назначение: нежилое, общей площадью 187, 6 кв.м., этаж 1 о чем в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущества и сделок с ним 17.12.2012 сделана запись регистрации № 12-12-04/048/2012-592.

ООО «Марикоммунэнерго» 07.11.2019 (исх. № 554) направило в адрес ООО «Алекса» подписанный со стороны теплоснабжающей организации договор теплоснабжения на подачу тепловой энергии в виде горячей воды № 252/19 от 01.10.2019. Предметом договора является подача и потребление тепловой энергии на нужды отопления в целях содержания общего имущества многоквартирного дома. В последующем ООО «Марикоммунэнерго» направило в адрес ООО «Алекса» претензию о необходимости заключить договор теплоснабжения и оплатить долг в сумме 1248, 77 коп. за период октябрь – ноябрь 2019 по счетам-фактурам № ЭС0001696/3 от 31.10.2019, № ЭС0001920/3 от 30.11.2019. 18.02.2020 (исх. № 134) ООО «Марикоммунэнерго» повторно направило претензию об оплате тепловой энергии за период январь 2020. 17.03.2020 (исх. № 172) ООО «Марикоммунэнерго» направило претензию об оплате задолженности за февраль 2020.

Так ООО «Марикоммунэнерго» выставило в адрес ООО «Алекса» счет, счет –

фактуру, акт приема-передачи № ЭС0001696/3 от 31.10.2019 по оплате отопления в размере 767 рублей 04 копеек, счет, счет-фактуру, акт приема передачи №ЭС0001920/3 от 30.11.2019 на общую сумму 481 руб. 73 коп, счет, счет-фактуру, акт приема передачи №ЭС0002265/3 от 31.12.2019 на общую сумму 812 руб. 53 коп., счет, счет-фактуру, акт приема передачи №ЭС0000155/3 от 31.01.2020 на общую сумму 845 руб. 60 коп., счет, счет-фактуру, акт приема передачи №ЭС0000346/3 от 29.02.2020 на общую сумму 1008 руб. 94 коп., счет, счет-фактуру, акт приема передачи №ЭС0000763/3 от 30.04.2020 на общую сумму 777 руб. 38 коп.

Вместе с тем, ООО «Алекса» письмом от 10.01.2020 указало, что в соответствии с разрешением на ввод объекта в эксплуатацию № RU1231700-46в от 27.09.2012 нежилое помещение № 3 площадью 187,6 кв.м. вводилось в эксплуатацию отдельно от многоквартирного дома. В техническом паспорте многоквартирного жилого дома № 1 по ул. Учебная, г. Козьмодемьянск данное помещение не отражено. Подача тепловой энергии в виде горячей воды в нежилое помещение осуществляется собственными индивидуальными газовыми котлами в соответствии с выполненными техническими условиями.

В рамках рассмотрения дела Марийским УФАС России установлено, что указанное нежилое помещение не является частью многоквартирного жилого дома, а представляет самостоятельный объект недвижимости по следующим основаниям.

На основании решения № 2с/2020 от 24.01.2020 общего собрания собственников помещений многоквартирного дома, между ООО «Управляющая организация» и собственниками помещений заключен договор на обслуживание, эксплуатацию и ремонт общего имущества в многоквартирном доме. В данном многоквартирном жилом доме располагаются встроенные нежилые помещения, собственниками которых выступают Зайцева М.Н., Ефимова Ф.А. Плата за указанные помещения вносится на основании решения общего собрания и заключенных договоров на обслуживание, эксплуатацию и ремонт общего имущества в многоквартирном доме. При этом, договорные отношения у ООО «Управляющая организация» с ООО «Алекса» отсутствуют.

Нежилое помещение, собственником которого является ООО «Алекса», имеет отдельный ввод электрической энергии, холодного водоснабжения. К общедомовой системе отопления данное помещение не присоединено и ООО «Марикоммунэнерго» не представлено соответствующих доказательств, отражающих наличие технологического присоединения. Нежилое помещение является пристроенным, имеет отдельный вход.

Более того, администрация городского округа «Город Козьмодемьянск» письменных пояснениях от 22.06.2020 № 2062 указала, что многоквартирный дом, расположенный по адресу: Республика Марий Эл, г. Козьмодемьянск, ул. Учебная, д. 1, добавлен в реестр объектов жилищного фонда (далее –

ОЖФ) в ГИС ЖКХ в 2016 году. При добавлении данного дома была установлена связь ОЖФ с информацией из Росреестра.

В настоящее время администрацией ГО «Город Козьмодемьянск» по многоквартирному дому № 1 по улице Учебная внесены изменения в ГИС ЖКХ согласно техническому паспорту на МКД, а именно, уточнена информация об общей площади многоквартирного жилого дома, общей площади жилых помещений, общей площади нежилых помещений, а также исключено нежилое помещение № III.

Также ПАО «ТНС энерго Марий Эл» совместно с представителем обслуживающей организации ООО «Жилищная управляющая организация», директором ООО «Алекса» проведен осмотр кафе-бара «Калипсо».

В результате внешнего и внутреннего визуального осмотра нежилого помещения III и многоквартирного дома установлено, что признаки единства нежилого помещения отсутствуют.

Кроме того, ООО «Алекса» заключены самостоятельные договоры с поставщиками услуг и коммунальных ресурсов, управляющая компания не осуществляет управление (обслуживание) пристроенным помещением.

Наличие у нежилого помещения и многоквартирного жилого дома одного адреса не подтверждает основания для возложения на ООО «Алекса» обязанности по содержанию и ремонту общего имущества дома.

В настоящее время между гарантирующим поставщиком и ООО «Алекса» заключены дополнительные соглашения от 22.06.2020 к договору энергоснабжения № 165 от 25.01.2013, согласно которым вышеуказанная точка поставки не участвует в распределении объемов электроэнергии, потребленной на общедомовые нужды в многоквартирном доме.

МУП «Водоканал г. Козьмодемьянск» в письменных пояснениях от 23.06.2020 исх. № 404 указало, что граница балансовой принадлежности установлена по фундаменту многоквартирного жилого дома. В нежилом помещении III установлены индивидуальные приборы учета холодного водоснабжения тип СГВ-15 зав. номер 38004089 и 23074122. Ресурсоснабжающая организация плату за холодное водоснабжение на общедомовые нужды не выставляет ООО «Алекса».

Следовательно, из содержания представленных документов следует, что спорное нежилое помещение является самостоятельным объектом недвижимости, имеющим отдельный фундамент, в частности не имеются общие лестничные клетки и иные места общего пользования, крыши у зданий отдельные (самостоятельные конструкции), административное здание не имеет с жилым многоквартирным домом общего назначения.

Кроме того, в процессе рассмотрения дела Марийским УФАС России

установлено, что ФГБО УВО «Поволжский государственный технических университет» проведена судебная экспертиза, из содержания которой следует, что нежилое помещение № 3 представляет собой пристрой к жилому дому. Помещение имеет свои фундаменты под несущие стены, собственную крышу, обособленный вход, собственные несущие стены. Жилой дом и помещение № 3 возводились в различные сроки. Пристроенное к многоквартирному дому нежилое помещение № 3 площадью 187,6 м^2 не является неразрывно связанным с многоквартирным жилым домом и не имеет совместно работающих конструктивных элементов.

Более того, у спорного нежилого помещения не имеется признаков единства с многоквартирным жилым домом № 1 по ул. Учебная, г. Козьмодемьянск. Эксплуатация нежилого помещения № 3 площадью 187,6 м^2 и дома 1 по ул. Учебная, г. Козьмодемьянск отдельно от общего имущества многоквартирного дома независимо от наличия его конструктивных элементов и инженерных сетей (без использования инженерных сетей и конструктивных элементов дома) возможна.

Общие ограждающие конструкции между многоквартирным жилым домом и нежилым помещением отсутствует. Отсутствует также сообщение между жилым домом и пристроем, строения имеют обособленные входы и выходы. У нежилого помещения отсутствуют совместно эксплуатируемые инженерные сети с многоквартирным домом по указанному адресу.

Таким образом, в настоящее время нежилое помещение и многоквартирный жилой дом по адресу: г. Козьмодемьянск, ул. Учебная, д. 1, представляют собой два отдельно стоящих объекта капитального строительства: пятиэтажный многоквартирный жилой дом и здание.

На основании имеющихся в деле материалов, доказательств и пояснений лиц, участвующих в деле, Марийское УФАС России приходит к выводу, что действия ООО «Марикоммунэнерго» по навязыванию ООО «Алекса» заключить договор на подачу тепловой энергии в виде горячего водоснабжения являются нарушением пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и

не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Согласно пункту 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Событие административного правонарушения – нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в навязывании ООО «Алекса» заключить договор на подачу тепловой энергии в виде горячего водоснабжения.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: данное правонарушение является длящимся и по правилам части 2 статьи 4.5 КоАП РФ временем его совершения является дата вынесения приказа Марийского УФАС России от 26.08.2020 № 112 о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Состав административного правонарушения, совершенного ООО «Марикоммунэнерго» и предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образуют:

- объект административного правонарушения – общественные отношения, связанные со злоупотреблением доминирующим положением и недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством;

- объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, состоит в действиях ООО «Марикоммунэнерго», являющегося субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке по поставке тепловой энергии в границах сетей, расположенных в г. Козьмодемьянск, по навязыванию ООО «Алекса» заключить договор на подачу тепловой энергии в виде горячего водоснабжения;

- субъект – ООО «Марикоммунэнерго»;

- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «Марикоммунэнерго» имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

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 пункту 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Из приведенной нормы следует, что виновность юридического лица в совершении административного правонарушения определяется в зависимости от принятия им исчерпывающих мер по соблюдению требований действующего законодательства.

В данном случае доказательств, свидетельствующих о принятии ООО «Марикоммунэнерго» мер по исполнению публично-правовых обязательств в сфере антимонопольного законодательства, по недопущению правонарушения и невозможности его предотвращения, в материалах дела не имеется.

Таким образом, должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные по делу доказательства в их взаимной связи и совокупности, считает, что ООО «Марикоммунэнерго» не приняло всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от участника правоотношений по соблюдению требований антимонопольного законодательства, а, следовательно, в действиях общества имеется вина в совершении административного правонарушения.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО «Марикоммунэнерго». 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).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом исследован вопрос о применении в отношении общества статьи 2.9 КоАП РФ и признании совершенного

правонарушения малозначительным.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ 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 огра ничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия ООО «Марикоммунэнерго» по навязыванию ООО «Алекса» заключить договор на подачу тепловой энергии в виде горячего водоснабжения, свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица, привлекаемого к административной ответственности к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению норм в сфере антимонопольного законодательства.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ООО «Марикоммунэнерго» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем отсутствуют основания для признания его малозначительным.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое

положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

При расчете административного штрафа антимонопольный орган руководствуется Методическими рекомендациями Федеральной антимонопольной службы от 13.07.2015 № АИ/34839/15 по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц за совершением административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 КоАП РФ (далее – Методические рекомендации).

В соответствии с пунктом 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2-7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ.

Марийским УФАС России в рассматриваемом случае смягчающих, отягчающих обстоятельств не установлено.

Таким образом, должностное лицо Марийского УФАС России считает достаточным назначить ООО «Марикоммунэнерго» административное наказание в виде штрафа в размере 650000 (шестьсот пятьдесят тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 4.1, 4.2, 4.3, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

Постановила:

Привлечь ООО «Марикоммунэнерго» к административной ответственности по части 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде штрафа в размере 650000 (шестьсот пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти 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 РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ 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,

ОКТМО 88701000

Наименование получателя: УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя – Отделение — НБ Республика Марий Эл

БИК банка 048860001,

код бюджетной классификации 16111601141010031140

счет получателя 40101810922020016001,

УИН 16100500000001027575

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

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ 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 РФ 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.

Заместитель руководителя –

начальник отдела