ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.31-692/2019

о назначении административного наказания

6 мая 2019 года г.
Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Камнева Наталья Петровна, рассмотрев протокол № 054/04/14.31-692/2019 от 18.04.2019 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении **должностного лица ООО «Вертикаль-НСК» «…»**

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 20.02.2019 года по результатам рассмотрения дела № 02-01-11-10-18 ООО «Вертикаль-НСК» признано:

- занимающим доминирующее положение на рынке услуг по поставке тепловой энергии за 2017г., 6 месяцев 2018г. в границах расположения котельной и тепловых сетей ООО «Вертикаль-НСК» в г. Новосибирске, по которым данная организация поставляет тепловую энергию потребителям, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

- нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем непринятия мер для обеспечения с 08.05.2018 г. бесперебойного теплоснабжения потребителей в МКД №№ 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова, надлежащим образом исполняющих свои обязанности по оплате потребленной тепловой энергии, а именно: неисполнения предусмотренной п. 11 Правил № 1245 обязанности по обеспечению теплоснабжения потребителей, не имеющих задолженности, в части непредоставления в адрес поставщика газа до введения режима ограничения поставки газа соответствующего требованиям Правил № 1245 письменного расчета объема газа, необходимого для бесперебойного ресурсоснабжения данных абонентов.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России установлено следующее.

В Новосибирское УФАС России из прокуратуры Ленинского района

поступило обращение Департамента энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города Новосибирска на действия ООО «Вертикаль-НСК», выразившиеся в прекращении с 08.05.2018 г. теплоснабжения жилых домов №№ 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова.

Между ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» (поставщик) и ООО «Вертикаль-НСК» (покупатель) заключен договор поставки газа N 35-4-2446/18 от 01.09.2017.

Как указывает ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» в ответе на запрос антимонопольного органа, на 10.04.2018 сумма неисполненных обязательств по оплате ООО «Вертикаль-НСК» перед ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» по договору N 35-4-2446/18 от 01.09.2017 составляет: 2 118 972 руб. (два миллиона сто восемнадцать тысяч девятьсот семьдесят два рубля).

В соответствии с п. 12 Правил ограничения подачи (поставки) и отбора газа, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2016 N 1245 (далее - Правила N 1245), исполнение обязанности, предусмотренной пунктом 11 настоящих Правил, может осуществляться потребителем путем:

а) полного и (или) частичного ограничения подачи (поставки) газа или вырабатываемых при использовании газа ресурсов своим абонентам, имеющим задолженность по оплате использованного ими газа или иных вырабатываемых с использованием газа ресурсов, в соответствии с законодательством Российской Федерации;

б) предварительного (не позднее чем за 5 рабочих дней до введения ограничения подачи (поставки) газа) обращения к поставщику газа с предложением о заключении договора поставки газа между поставщиком газа и потребителем в объемах, необходимых для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности;

в) предоставления потребителем поставщику письменного расчета объема газа, необходимого для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности, подтвержденного данными о мощности газоиспользующего оборудования, которым оснащен ресурсоснабжаемый объект, об отапливаемой площади такого объекта, а также о количестве абонентов, не имеющих задолженности, для заключения договора поставки газа, указанного в подпункте "б" настоящего пункта.

По состоянию на 25.04.2018 в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» от ООО «Вертикаль-НСК» не поступила информация, предусмотренная п. 12 Постановления N 1245, ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» определило объем газа, подлежащий поставке Потребителю в период ограничения, в соответствии с п. 13 Правил N 1245.

ООО «Вертикаль-НСК» не были предприняты меры по обеспечению своих

добросовестных абонентов коммунальными ресурсами, а именно Общество не предоставило в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» расчет необходимого для этого объема газа (ответ на запрос антимонопольного органа ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» вх. № 5964 от 12.07.2018 г.).

Между ООО «Вертикаль-НСК» (ресурсоснабжающая организация) и ООО УК «Левобережная» (исполнитель) заключен договор ресурсоснабжения № 1 от 05.10.2016г., согласно которому ресурсоснабжающая организация обязуется подавать исполнителю через присоединенную сеть тепловую энергию для объектов по адресу: г. Новосибирск, ул. Титова, д. 253/1, д. 253/2.

Между ООО «Вертикаль-НСК» (ресурсоснабжающая организация) и ООО УК «Левобережная» (исполнитель) заключен договор ресурсоснабжения № 2 от 29.12.2016г., согласно которому ресурсоснабжающая организация обязуется подавать исполнителю через присоединенную сеть тепловую энергию для объекта по адресу: г. Новосибирск, ул. Титова, д. 253/3.

Согласно п. 14 вышеуказанных договоров ресурсоснабжающая организация вправе временно прекратить или ограничить поставку коммунального ресурса ***в случаях и порядке, предусмотренном законодательством РФ***.

Согласно ст. 2 Федерального закона 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

Приказом департамента по тарифам Новосибирской области от 03.11.2017 N 395-ТЭ (ред. от 27.03.2018) "Об установлении долгосрочных параметров регулирования, тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям на территории города Новосибирска, и тарифов на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя, оказываемые теплосетевыми организациями на территории города Новосибирска, на долгосрочный период регулирования 2018 - 2020 годов" для ООО «Вертикаль-НСК» установлен тариф на тепловую энергию (мощность), поставляемую потребителям на территории города Новосибирска, на долгосрочный период регулирования 2018 - 2020 годов.

Таким образом, ООО «Вертикаль-НСК» является теплоснабжающей организацией.

Правила организации теплоснабжения, утверждённые постановлением

Правительства РФ № 808 от 08.08.2012г. (далее – Правила теплоснабжения), устанавливают порядок организации теплоснабжения потребителей, в том числе существенные условия договоров теплоснабжения и оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, особенности заключения и условия договоров поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, порядок организации заключения указанных договоров между теплоснабжающими и теплосетевыми организациями, а также порядок ограничения и прекращения подачи тепловой энергии потребителям в случае нарушения ими условий договоров.

Согласно п. 76 Правил теплоснабжения ограничение и прекращение подачи тепловой энергии потребителям может вводиться в следующих случаях:

неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в том числе обязательств по их предварительной оплате, если такое условие предусмотрено договором, а также нарушение условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения, а также в случае несоблюдения установленных техническими регламентами обязательных требований безопасной эксплуатации теплопотребляющих установок;

прекращение обязательств сторон по договору теплоснабжения;

выявление фактов бездоговорного потребления тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя;

возникновение (угроза возникновения) аварийных ситуаций в системе теплоснабжения;

наличие обращения потребителя о введении ограничения;

иные случаи, предусмотренные нормативными правовыми актами Российской Федерации или договором теплоснабжения.

В силу п. 11 Правил N 1245, потребитель, к сетям которого подключены абоненты, не имеющие задолженности, обязан обеспечить им поставку газа ***и (или) вырабатываемых при использовании газа ресурсов в объемах, необходимых для их бесперебойного ресурсоснабжения.***

В соответствии с п. 12 Правил № 1245, исполнение обязанности, предусмотренной пунктом 11 настоящих Правил, может осуществляться потребителем путем:

а) полного и (или) частичного ограничения подачи (поставки) газа или вырабатываемых при использовании газа ресурсов своим абонентам, имеющим задолженность по оплате использованного ими газа или иных

вырабатываемых с использованием газа ресурсов, в соответствии с законодательством Российской Федерации;

б) предварительного (не позднее чем за 5 рабочих дней до введения ограничения подачи (поставки) газа) обращения к поставщику газа с предложением о заключении договора поставки газа между поставщиком газа и потребителем в объемах, необходимых для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности;

в) предоставления потребителем поставщику письменного расчета объема газа, необходимого для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности, подтвержденного данными о мощности газоиспользующего оборудования, которым оснащен ресурсоснабжаемый объект, об отапливаемой площади такого объекта, а также о количестве абонентов, не имеющих задолженности, для заключения договора поставки газа, указанного в подпункте "б" настоящего пункта.

Согласно п. 13 Правил № 1245 в случае непредоставления потребителем данных, указанных в подпункте "в" пункта 12 настоящих Правил, поставщик газа ограничивает поставку газа до уровня, соответствующего среднемесячному значению количества газа, определяемому из расчета ранее фактически оплачиваемых потребителем объемов газа, подача (поставка) которых осуществлялась в течение 12 месяцев, предшествующих дате введения ограничения (или за меньший период, если предшествующий дате введения ограничения срок подачи (поставки) газа по договору составил менее 12 месяцев).

Таким образом, ООО «Вертикаль-НСК» не приняты предусмотренные п. 12 Правил № 1245 меры по обеспечению поставки вырабатываемых при использовании газа ресурсов потребителям в МКД №№ 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова, не имеющим задолженности.

В соответствии с **Аналитическим отчетом ОТиФР Новосибирского УФАС России** об установлении доминирующего положения ООО «Вертикаль-НСК» на рынке оказания услуг поставки тепловой энергии на территории г. Новосибирска за январь 2017г. - июнь 2018г., установлено, что ООО «Вертикаль-НСК» занимало доминирующее положение на рынке услуг по поставке тепловой энергии за 2017г., 6 месяцев 2018г. в границах расположения котельной и тепловых сетей ООО «Вертикаль-НСК» на территории г. Новосибирска, по которым данная организация поставляет тепловую энергию потребителям.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 27.06.2006 г., 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 МКД №№ 253/1, 253/2 по ул. Титова расположены следующие организации: квартирное бюро «DomVistel» (ул. Титова, д. 253/1), ИП Никипелова Л.В. (ул. Титова, д. 253/2), магазин-закусочная и магазин продуктов «Хмельная дума» (ул. Титова, д. 253/2).

Письмом вх. № 4703э от 28.08.2018г. ООО УК «Левый берег» (согласно выписке от 10.05.2018г. об изменении в ЕГРЮЛ наименования ООО УК «Левобережная») на запрос антимонопольного органа представило сведения о потребителях по вышеуказанным адресам, а именно - выписки из лицевых счетов потребителей-граждан и организаций, у которых отсутствует задолженность за потребленную тепловую энергию.

Таким образом, действия ООО «Вертикаль-НСК», выразившиеся в непринятии мер для обеспечения с 08.05.2018 г. бесперебойного теплоснабжения потребителей в МКД №№ 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова, надлежащим образом исполняющих свои обязанности по оплате потребленной тепловой энергии, а именно: действия по не исполнению предусмотренной п. 11 Правил № 1245 обязанности по обеспечению теплоснабжения потребителей, не имеющих задолженности, в части непредоставления в адрес поставщика газа до введения режима ограничения поставки газа соответствующего требованиям Правил № 1245 письменного расчета объема газа, необходимого для бесперебойного ресурсоснабжения данных абонентов, являются злоупотреблением ООО «Вертикаль-НСК» своим доминирующим положением на рынке услуг по поставке тепловой энергии в границах расположения котельной и тепловых сетей ООО «Вертикаль-НСК» в г. Новосибирске, по которым данная организация поставляет тепловую энергию потребителям, и нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Ответственность *должностного лица* за 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 9.21 настоящего Кодекса, предусмотрена **частью 1 статьи 14.31** Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с Примечанием к статье 2.4. КоАП РФ под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом

порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него.

Согласно Решению единственного учредителя (участника) ООО «Вертикаль-НСК» от 07.11.2016 **«…»** является **«…»** ООО «Вертикаль-НСК», следовательно, является должностным лицом в смысле статьи 2.4. КоАП РФ.

Письмо исх. № 535 от 10.07.2018 г. в котором ООО «Вертикаль-НСК» сообщает антимонопольному органу в ответ на запрос о том, что с 08.05.2018 поставка газа на газовую котельную, принадлежащую ООО «Вертикаль-НСК», прекращена, подписано **«…»**ООО «Вертикаль-НСК» **«…»**

В рассматриваемом случае решения и действия **«…»**привели к нарушению ООО «Вертикаль-НСК» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, **«…»**ООО «Вертикаль-НСК» **«…»**за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», несет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – апрель-май 2018 г.

Ответчиком по существу вменяемого административного правонарушения при составлении протокола об административном правонарушении даны следующие объяснения.

Ответчик возражает по факту привлечения его к административной ответственности ввиду следующего.

ООО «Вертикаль-НСК» не является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке, что исключает наличие состава административного правонарушения, предусмотренного ч. I ст.14.31 КоАП РФ.

Согласно Решению Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по делу № 02-01-11-10-18, в соответствии с Аналитическим отчетом ОТиФР Новосибирского УФАС России об установлении доминирующего положения ООО «Вертикаль-НСК» на рынке оказания услуг поставки тепловой энергии на территории г. Новосибирска за январь 2017 г. - июнь 2018 г, установлено, что ООО «Вертикаль-НСК» занимает доминирующее положение на рынке услуг по поставке тепловой энергии за 2017 год и за месяцев 2018 года, в границах расположения котельной и тепловых сетей ООО «Вертикаль-НСК» на территории г. Новосибирска, по которым данная организация поставляет тепловую энергию потребителям.

Согласно Аналитическому отчету Новосибирского УФАС России, подготовленному ОТиФР, ООО «Вертикаль-НСК» входит в одну группу лиц с другими хозяйствующими субъектами (ООО «ПСО Гарант», ООО УК «Левый берег», ООО «Сфера»), на основании п. 8 ч. 1 ст. 9 закона «О защите конкуренции».

При этом, согласно вышеуказанному отчету, географическими границами рынка услуг по поставке тепловой энергии за 2017 г. 6 месяцев 2018 г. являлись границы расположения котельной и тепловых сетей ООО «Вертикаль-НСК», расположенных в Новосибирске.

В данном случае, речь идет о котельной и тепловых сетях, расположенных в пределах МКД №№ 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова города Новосибирска.

Следовательно, привлекать в группу лиц ООО «Сфера», а также ООО «ПСО Гарант» неприемлемо, на основании географических границ рынка услуг по поставке тепловой энергии ООО «Вертикаль-НСК», поскольку вышеуказанные юридические лица никак не фигурируют в пределах вышеуказанных МКД.

Кроме того, ООО «Вертикаль-НСК» и ООО УК «Левый берег» группу лиц не образуют, т.к. не подпадают под критерии лиц, указанных в п. 1-7 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции», что говорит об отсутствии у ООО «Вертикаль-НСК» доминирующего положения на соответствующем товарном рынке.

Поскольку по административному правонарушению, предусмотренному ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, субъект правонарушения является специальным, а именно: хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке, коим ООО «Вертикаль-НСК на основании ч. 2.1. ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции», не является, то в деяниях ООО «Вертикаль-НСК отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 с . 14.31 КоАПРФ.

ООО «Вертикаль-НСК предприняло всевозможные действия для обеспечения бесперебойного теплоснабжения абонентов вышеуказанных МКД.

В своих пояснениях, имеющиеся в материалах дела № 02-01-11-10-18, ООО «Вертикаль НСК» неоднократно ссылалось на тот факт, что, в связи с отключением подачи газа, котельная была переведена на работу для теплоснабжения и приготовления горячей воды на резервное дизельное топливо, что привело к многократному удорожанию содержания газовой котельной и лишило возможности ООО «Вертикаль-НСК» произвести расчет по образовавшейся задолженности перед ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» согласно гарантийному письму N 294 от 27.04.2018 г. со сроком погашения образовавшейся задолженности в размере 2 378 972 рублей 56 копеек до 30.06.2018 года.

При этом, ООО «Вертикаль-НСК» было принято решение перейти на другой вид топлива (дизельное), в связи с чем сокращался объем выпускаемого

тепла и вводилась экономия на потребление ГВС. Управляющая компания получила соответствующее уведомление о подачи ГВС и тепла только в дневное время суток (исх. N 305 от 17.05.2018 г.). При этом переход на резервное топливо потребовало технические работы на котлах газовой котельной, что повлекло за собой периодические отключения подачи тепла и ГВС в жилых домах. О каждом отключении и проблемах, связанных с качеством дизельного топлива, работой оборудования УК «Левый берег» уведомлялась соответствующими обращениями: исх. N 314 от 07.05.18, N 321 от 08.05.18, N 383 от 17.05.18, N 386 от 21.05.18, N 417 от 04.06.18, N 435 от 14.06.18, N 588 от 08.06.18. Данные обстоятельства относятся к типичной хозяйственной деятельности хозяйствующего субъекта и не образуют ущемления интересов неопределенного круга лиц.

Так, ООО «Вертикаль-НСК» полностью были соблюдены требования Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденных приказом Минэнерго России от 24.03.2003 N 115, согласно п. 4.1.I. которых эксплуатация оборудования топливного хозяйства должна обеспечивать своевременную, бесперебойную подготовку и подачу топлива в котельную. Также, согласно п. 4.1.1. Правил N 115, должен обеспечиваться запас основного и резервного топлива в соответствии с нормативами, что и было обеспечено ООО «Вертикаль-НСК».

Также ООО «Вертикаль-НСК» были соблюдены требования п. 11 Постановления Правительства РФ от 25.11.2016 N 1245 «О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации», согласно которому потребитель, к сетям которого подключены абоненты, не имеющие задолженности, обязан обеспечить им поставку газа и (или) вырабатываемых при использовании газа ресурсов в объемах, необходимых для их бесперебойного ресурсоснабжения.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, при принятии решения по делу № 02-01-11-10-18, ошибочно было определено то, что в действиях ООО «Вертикаль-НСК» имеет место быть ущемление интересов неопределенного круга потребителей, поскольку ООО «Вертикаль-НСК» были предприняты все меры для обеспечения бесперебойного теплоснабжения абонентов вышеуказанных МКД, ввиду чего интересы потребителей не были нарушены, поскольку последним обеспечивалась подача тепла по тем же тарифам, что и прежде, а значит в действиях ООО «Вертикаль-НСК» отсутствует нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, следует учесть доводы, изложенные в Постановлении ФАС Западно-Сибирского округа от 27.03.2014 по делу № А45-12153/2013, согласно которому установлено следующее:

«Суды первой и апелляционной инстанций в этой связи обоснованно указали,

что в данном случае невозможно определить, имело ли место в действиях общества злоупотребление доминирующим положением в смысле диспозиции части 1 статьи 14.31 КоАП РФ или имели место гражданско-правовые разногласия, связанные с пролонгацией - изменением - расторжением гражданско-правового договора по оказанию услуг по отоплению гражданину Толмачеву Е.В. либо нарушение прав потребителя, связанное с ограничением количества тепла, не предусмотренного действующим договором оказания услуг и спор между сторонами носит не публично-правовой, а гражданско-правовой характер».

Следовательно, вопросы исполнения обязательств по договору поставки газа и тепловой энергии по договору ресурсоснабжения должны решаться в рамках гражданско-правового поля. В связи с чем можно сделать вывод о том, что указанный спор не является публично-правовым и должен рассматриваться в рамках гражданского процесса.

Отсутствие в деяниях **«...»** ООО «Вертикаль-НСК» состава административного правонарушения – п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действии (бездействия) возраста, предусмотренного настоящим Кодексом для привлечения к административной ответственности (за исключением случая, предусмотренного частью 3 настоящей статьи), или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие).

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

Согласно ч. 4 ст. 1.5. КоАП РФ, неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

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

Поскольку имеются обоснованные сомнения в виновности ООО «Вертикаль-НСК» , которые толкуются в пользу последнего, а в совокупности вовсе исключают наличие вины у последнего, то, на основании ст. 1.5. КоАП РФ, ООО «Вертикаль-НСК» не может нести административную ответственность.

Кроме того, поскольку ООО «Вертикаль-НСК» не занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг поставки тепловой энергии на основании ч. 2.1. ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции», а в период перехода на резервное дизельное топливо ООО «Вертикаль-НСК» не были ущемлены интересы неопределенного круга потребителей, то административное дело в отношении ООО «Вертикаль-НСК» не может быть начато, а начатое подлежит прекращению на основании п. 2 ч.1 ст. 24.5. КоАП РФ - отсутствие в деяниях состава административного правонарушения.

«…»ООО «Вертикаль-НСК» **«…»**просит прекратить производство по делу об административном правонарушении ввиду отсутствия в его деяниях состава административного правонарушения.

При рассмотрении дела об административном правонарушении ответчиком представлены следующие письменные возражения.

«…» ООО «Вертикаль-НСК» возражает по факту привлечения его к административной ответственности, дополнительно поясняя следующее:

1. ООО «Вертикаль-НСК» обеспечивало своих добросовестных абонентов коммунальными ресурсами, не допуская внеплановых перебоев подачи тепловой энергии.

Согласно ч. 1 ст. 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 9.21 настоящего Кодекса.

Согласно Решению Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по делу № 02-01-11-10-18, ООО «Вертикаль-НСК» было признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», путем непринятия мер для обеспечения с 08.05.2018 г. бесперебойного теплоснабжения потребителей в МКД № 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова, надлежащим образом исполняющих свои обязанности по оплате потребленной тепловой энергии, а именно: неисполнения предусмотренной п. 11 Правил № 1245 обязанности по обеспечению теплоснабжения потребителей, не имеющих задолженности, в части непредставления в адрес поставщика газа до введения режима ограничения поставки газа соответствующего требованиям Правил № 1245 письменного расчета объема газа, необходимого для бесперебойного ресурсоснабжения данных абонентов.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

С вышеуказанным доводом Комиссии УФАС России по НСО нельзя согласиться, поскольку со стороны ООО «Вертикаль-НСК» были предприняты всевозможные действия для бесперебойного обеспечения своих добросовестных потребителей тепловой энергией.

Так, ООО «Вертикаль-НСК», после прекращения поставки газа ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск», было принято решение перевести работу котельной на дизельное топливо, с целью обеспечения тепловой энергией жителей МКД № 253/1, № 253/2, № 253/3 по ул. Титова.

Так, закупку дизельного топлива для вышеуказанных целей подтверждают счет-фактуры № 559 (07.05.2018 г.), № 564 (11.05.2018 г.), № 593 (14.05.2018 г.), № 594 (16.05.2018 г.), № 622 (22.05.2018 г.), № 696 (09.06.2018 г.), № 695 (09.06.2018 г.), № 740 (19.06.2018 г.), № 769 (25.06.2018 г.), № 785 (29.06.2018 г.), № 2/307 (03.07.2018 г.), № 1/0907 (09.07.2018 г.), № 2/1707 (17.07.2018 г.), № 1/2707 (27.07.2018 г.), .№ 1/0208 (02.08.2018 г.).

Общая сумма закупаемого ООО «Вертикаль-НСК» дизельного топлива составила 1 867 750 рублей.

ООО «Вертикаль-НСК» оплатило поставленное по вышеуказанным счет-фактурам дизельное топливо в полном объеме.

При том, что обслуживание котельной на дизельном топливе повлекло удорожание её содержания в несколько раз, ООО «Вертикаль-НСК», тем не менее, обеспечило своих добросовестных потребителей бесперебойной тепловой энергией.

Данный факт исключает признание Комиссией УФАС России по НСО действий/бездействий ООО «Вертикаль-НСК» нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», поскольку ООО «Вертикаль-НСК» приняло меры для обеспечения с 08.05.2018 г. бесперебойного теплоснабжения потребителей в МКД № 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова.

Кроме того, ООО «Вертикаль-НСК» полностью были соблюдены требования Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденных приказом Минэнерго России от 24.03.2003 № 115 (далее Правил № 115), согласно п. 4.1.1. которых эксплуатация оборудования топливного хозяйства должна обеспечивать своевременную, бесперебойную подготовку и подачу

топлива в котельную. Также, согласно п. 4.1.1. Правил № 115, должен обеспечиваться запас основного и резервного топлива в соответствии с нормативами, что и было обеспечено ООО «Вертикаль-НСК».

Также, ООО «Вертикаль-НСК» были соблюдены требования п. 11 Постановления Правительства РФ от 25.11.2016 № 1245 «О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее Правил № 1245), согласно которому потребитель, к сетям которого подключены абоненты, не имеющие задолженности, обязан обеспечить им поставку газа и (или) вырабатываемых при использовании газа ресурсов в объемах, необходимых для их бесперебойного ресурсоснабжения.

При этом, необходимо отметить, что переход на резервное топливо потребовал производства технических работ на котлах газовой котельной, что повлекло за собой периодические отключения подачи тепла и ГВС в жилых домах. О каждом отключении и проблемах, связанных с качеством дизельного топлива, работой оборудования, финансированием, УК «Левый берег» уведомлялась соответствующими обращениями: исх. № 314 от 07.05.18, № 321 от 08.05.18, № 383 от 17.05.18, № 386 от 21.05.18, № 417 от 04.06.18, № 435 от 14.06.18, № 588 от 08.06.18. Данные обстоятельства относятся к типичной хозяйственной деятельности хозяйствующего субъекта, не являются внеплановыми, не образуют ущемления интересов неопределенного круга лиц.

Па основании вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, при принятии решения по делу № 02-01-11-10-18, ошибочно было определено то, что в действиях ООО «Вертикаль-НСК» имеет место быть ущемление интересов неопределенного круга потребителей, поскольку ООО «Вертикаль-НСК» были предприняты все меры для обеспечения бесперебойного теплоснабжения абонентов МКД № 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова города Новосибирска, ввиду чего интересы потребителей не были нарушены, поскольку последним обеспечивалась подача тепла по тем же тарифам, что и прежде, а значит в действиях ООО «Вертикаль-НСК» отсутствует нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что исключает привлечение ООО «Вертикаль-НСК» к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5. КоАП РФ - отсутствия в деяниях состава административного правонарушения.

2. Отсутствуют показатели (замеры) специальных технических приборов, свидетельствующих о перебоях подачи тепловых ресурсов ООО «Вертикаль-НСК» своим добросовестным потребителям.

При принятии решения по делу № 02-01-11-10-18 Комиссия УФАС России по НСО пришла к выводу о наличии в действиях/бездействиях ООО «Вертикаль-

НСК» факта нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в перебойном предоставлении добросовестным потребителям тепловой энергии.

Фактически, данный вывод был сделан Комиссией УФАС России по НСО необоснованно, поскольку в материалах дела № 02-01-11-10-18 отсутствуют какие-либо доказательства, свидетельствующие об этом. Так, не были произведены замеры с применением специальных технических средств, которые бы свидетельствовали о перебойном ресурсоснабжении потребителей МКД № 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова.

Кроме того, как было указано выше, ООО «Вертикаль-НСК», после отключения газа перешло на резервное дизельное топливо, предоставив своим потребителям бесперебойную подачу тепловой энергии в объемах, отвечающих требованиям Правил № 1245, Правил № 115, что подтверждается материалами дела № 02-01-11-10-18, а также указанными выше счет-фактурами.

Следовательно, факт перебойной подачи тепловой энергии ООО «Вертикаль-НСК» потребителям МКД № 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова не был доказан при вынесении решения УФАС России по НСО по делу № 02-01-11-10-18, что говорит об отсутствии нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что исключает привлечение ООО «Вертикаль-ИСК» к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ, на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5. КоАП РФ - отсутствия в деяниях состава административного право нарушения.

3. Отсутствие в деяниях ООО «Вертикаль-НСК» состава административного правонарушения - п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

Согласно ч. 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 настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действии (бездействия) возраста, предусмотренного настоящим Кодексом для привлечения к административной ответственности (за исключением случая, предусмотренного частью 3 настоящей статьи), или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие).

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

Согласно ч. 4 ст. 1.5 КоАП РФ, неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

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

Поскольку имеются обоснованные сомнения в виновности **«…»** ООО «Вертикаль-НСК», которые толкуются в пользу последнего, а в совокупности вовсе исключают наличие вины, то, на основании ст. 1.5. КоАП РФ, д**«…»** ООО «Вертикаль-НСК» не может нести административную ответственность.

В настоящее время ООО «Вертикаль-НСК» погашена задолженность перед поставщиком газа.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями ст. 1.5., 2.1., 26.1., 24.5. КоАП РФ, ответчик просит:

Прекратить производство по делу об административном правонарушении в отношении **«…»**ООО «Вертикаль-НСК» на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5. КоАП РФ - отсутствия в деяниях состава административного правонарушения.

Изложенные доводы ответчика не могут быть приняты Новосибирским УФАС России ввиду следующего.

Приказом департамента по тарифам Новосибирской области от 03.11.2017 N 395-ТЭ "Об установлении долгосрочных параметров регулирования, тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям на территории города Новосибирска, и тарифов на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя, оказываемые теплосетевыми организациями на территории города Новосибирска, на долгосрочный период регулирования 2018 - 2020 годов" для ООО «Вертикаль-НСК» установлен тариф на тепловую энергию (мощность), поставляемую потребителям на территории города Новосибирска, на долгосрочный период регулирования 2018 - 2020 годов.

В соответствии с Аналитическим отчетом ОТиФР Новосибирского УФАС России об установлении доминирующего положения ООО «Вертикаль-НСК» на рынке оказания услуг поставки тепловой энергии на территории г. Новосибирска за январь 2017г. - июнь 2018г., установлено, что ООО

«Вертикаль-НСК» занимало доминирующее положение на рынке услуг по поставке тепловой энергии за 2017г., 6 месяцев 2018г. в границах расположения котельной и тепловых сетей ООО «Вертикаль-НСК» на территории г. Новосибирска, по которым данная организация поставляет тепловую энергию потребителям. При этом для определения перечня лиц, входящих в одну группу лиц с ООО «Вертикаль-НСК», в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.20006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеет правового значения тот факт, осуществляют ли указанные лица деятельность в пределах МКД № 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова г. Новосибирска.

Наличие в действиях ООО «Вертикаль-НСК» нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» установлено Решением Комиссии антимонопольного органа от 20.02.2019 г. и подтверждается материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-01-11-10-18.

Факт прекращения ООО «Вертикаль-НСК» с 08.05.2018 г. теплоснабжения жилых домов №№ 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова подтверждается информацией, представленной в Новосибирское УФАС России Департаментом энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города Новосибирска, к полномочиям которого согласно п. 2.2 Положения о департаменте энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города, утвержденного Решением городского Совета Новосибирска от 27.06.2007 № 656, относится *организация в границах города Новосибирска* электро-, *тепло-*, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

Из представленных ООО «Вертикаль-НСК» документов не следует, что дизельное топливо, приобретаемое ООО «Вертикаль-НСК», использовалось Обществом в целях производства тепловой энергии для подачи потребителям.

Выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных частью 2 статьи 26.2 КоАП РФ.

У **«…»**имелась возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, в частности, принять меры для обеспечения с 08.05.2018 г. бесперебойного теплоснабжения потребителей в МКД №№ 253/1, 253/2, 253/3

по ул. Титова, надлежащим образом исполняющих свои обязанности по оплате потребленной тепловой энергии, а именно: исполнить предусмотренную п. 11 Правил № 1245 обязанность по обеспечению теплоснабжения потребителей, не имеющих задолженности, в части предоставления в адрес поставщика газа до введения режима ограничения поставки газа соответствующего требованиям Правил № 1245 письменного расчета объема газа, необходимого для бесперебойного ресурсоснабжения данных абонентов.

Таким образом, **«...»** ООО «Вертикаль-НСК» **«...»**не предпринял зависящих от него мер, необходимых и достаточных для соблюдения требований антимонопольного законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

Таким образом, **«...»** ООО «Вертикаль-НСК» **«...»**. за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», несет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с **частью 1 статьи 14.31** Кодекса РФ об административных правонарушениях 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 9.21 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на **должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей**; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Решением по делу № 02-01-11-10-18 от 20.02.2019 года установлено отсутствие оснований для выдачи ООО «Вертикаль-НСК» предписания, так как теплоснабжение потребителей в многоквартирных жилых домах №№ 253/1, 253/2, 253/3 по ул. Титова было восстановлено.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение, является обстоятельством, смягчающим административную ответственность.

При рассмотрении дела учтено вышеуказанное обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

Отягчающие обстоятельства, закрепленные ст. 4.3. КоАП РФ при рассмотрении дела, не установлены.

Руководствуясь статьей 23.48 и частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие отягчающих и наличие смягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать **«…»–«…»** ООО «Вертикаль-НСК» – виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Применить к **«…»** ООО «Вертикаль-НСК» **«…»** меру ответственности в виде административного штрафа в размере **15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.**

Согласно части 1 статьи 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001 Сибирское ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000. УИН 16100500000000074439.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, постановление в соответствии с действующим

законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со ст. 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.(1)

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.

---

(1) В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.