

Начальнику отделения сбыта
филиала № 11 «Горэнергообит»
ПАО «МОЭК»

(...)

пр. Маршала Жукова, д. 47, кв. 71

ПАО «МОЭК»

пр. Вернадского, 101, корпус 3,
г. Москва, 119526

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении
№ 4-14.31-1605/77-18

___ декабря 2018 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.31-1605/77-18, возбужденного в отношении должностного лица ПАО «МОЭК» — начальника отделения сбыта филиала № 11 «Горэнергообит» (...). (паспорт: серия (...) № (...), выдан (...), дата выдачи: (...), зарегистрирован по адрес(...)). Постановление составляется в отсутствие Гордеева А.С., надлежащим образом у(...) **про от 13.12.18 (исх.№ 61719/18)** о рассмотрении дела № 4-14.31-1605/77-18 и направившей в адрес Московского УФАС ходатайство о рассмотрении дела в её отсутствие,

УСТАНОВИЛ:



Протоколом № 4-14.31-1605/77-18 об административном правонарушении от 13.12.2018 (исх. от 13.12.2018 № 61719/18) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Решением по делу от 13 февраля 2018 года № 1-10-2151/77-17 в действиях ПАО «МОЭК» установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению в географических границах города Москвы путем нарушения порядка расчета за услуги теплоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, Симферопольская ул., д. 2-Б и находящегося в управлении ТСЖ «Все вместе», что привело к ущемлению интересов ТСЖ «Все вместе».

В адрес Московского УФАС России поступило заявление ТСЖ «Все вместе» (вх. от 11.05.2017 № 21416/17) по вопросу осуществления расчетов за услуги теплоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, г.о. Щербинка, Симферопольская ул., д. 2-Б.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, антимонопольный орган установил следующее.

Между ПАО «МОЭК» и ТСЖ «Все вместе» заключен договор теплоснабжения от 01.06.2013 № 32.700205-ТЭ (далее - Договор теплоснабжения), предметом которого является подача тепловой энергии на Объект ТСЖ «Все вместе».

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. от 04.07.2017 № 31168/17) в рамках антимонопольного дела, 29.04.2015 между ПАО «МОЭК», ООО «ТСК Новая Москва», ТСЖ «Все вместе» были подписаны соглашения о передаче Договора теплоснабжения, в соответствии с которыми ООО «ТСК Новая Москва» с момента вступления в силу соглашений принимает на себя в полном объеме права и обязанности теплоснабжающей организации. Соглашения вступили в силу 01.01.2016.

Факт надлежащего присоединения Объекта к ЦТП, а также к сетям, посредством которых осуществляется теплоснабжение Объекта, подтверждается актом разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон, согласованным между ПАО «МОЭК»

и ТСЖ «Все вместе».

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В соответствии с постановлением Совета Федерации Федерального Собрания от 27.12.2011 № 560-СФ «Об утверждении и изменении границы между субъектами Российской Федерации городом Федерального значения Москвой и Московской областью» к городу Москве была присоединена часть территории Московской области (в настоящее время ТиНАО г. Москвы).

Как установлено Комиссией при рассмотрении дела № 1-10-2151/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства, ПАО «МОЭК» оказывает услуги теплоснабжения на территории города Москвы, а также на территории Троицкого и Новомосковского административных округов (в спорный период), где расположен Объект ТСЖ «Все вместе», и его доля составляет более 50 процентов, что было выявлено в рамках проведения в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 анализа конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению, имеющегося в материалах дела № 1-10-2151/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, ПАО «МОЭК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по теплоснабжению в географических границах города Москвы, включая Троицкий и Новомосковский административные округа.

Согласно заявлению ТСЖ «Все вместе» (вх. от 11.05.2017 № 21416/17) ПАО «МОЭК» осуществило расчет за поставленную тепловую энергию в отношении Объекта в период с мая по сентябрь 2015 года в отсутствие ее поставки.

Как было указано ранее, между ПАО «МОЭК» и ТСЖ «Все вместе» заключен договор теплоснабжения, согласно которому теплоснабжающая организация (ПАО «МОЭК») обязуется поставить (отпустить) потребителю (ТСЖ «Все вместе») через присоединенную тепловую сеть тепловую энергию для нужд отопления, вентиляции, кондиционирования, сушки для собственных нужд или оказания коммунальных услуг гражданам, а потребитель (ТСЖ «Все вместе»)

обязуется принять тепловую энергию на условиях, определенных договором теплоснабжения и требованиями, отраженными в приложениях к нему.

Статьей 544 Гражданского кодекса предусмотрено, 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. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Исходя из положений части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации 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 (в том числе нормативов накопления твердых коммунальных отходов), утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Объект ТСЖ «Все вместе» не оборудован прибором учета тепловой энергии, в связи с чем расчет объема тепловой энергии, поставленной в 2015 году на Объект ТСЖ «Все вместе» в целях отопления, осуществлялся ПАО «МОЭК» в соответствии с подпунктом «в» пункта 21 Правил № 124, исходя из установленных нормативов потребления.

В соответствии с пунктом 8 статьи 13 Федерального закона от 29.06.2012 № 96-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее по тексту - Закон № 96-ФЗ) нормативы потребления коммунальных услуг, действовавшие до 1 июля 2012 года, применяются в присоединенных муниципальных образованиях до утверждения уполномоченным органом исполнительной власти города федерального значения Москвы нормативов потребления коммунальных услуг для присоединенных муниципальных образований.

Согласно пункту 6 статьи 13 Закона № 96-ФЗ с 1 июля 2012 года до 1 января 2017 года подлежащие государственному регулированию в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения цены (тарифы) и (или) их предельные уровни могут устанавливаться в присоединенных муниципальных образованиях на уровне, отличном от установленных цен (тарифов) и (или) их предельных уровней для остальной части территории города федерального значения Москвы, в зависимости от региональных и социально-экономических особенностей.

Норматив потребления тепловой энергии на отопление на территории городского округа Щербинка установлен в размере 0,019 Приложением № 4 к постановлению Администрации городского округа Щербинка Московской области от 30.06.2015 № 254.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. от 04.07.2017 № 31168/17) в рамках антимонопольного дела, указанный норматив потребления тепловой энергии на отопление был рассчитан, исходя из годового потребления тепловой энергии (12 месяцев), что подтверждается письмом Администрации городского округа Щербинка от 08.09.2015 № 4939. С учетом изложенного в 2015 году расчет объема тепловой энергии, поставленной на Объект ТСЖ «Все вместе», осуществлялся ПАО «МОЭК» в соответствии с подпунктом «в» пунктом 21 Правил № 124, по нормативу 0,019 Гкал/кв.м., утвержденным постановлением администрации городского округа Щербинка в городе от 30.06.2015 № 254, ежемесячно, включая неотапительный период.

При этом, как указано в подпункте «в» пункта 3 Правил № 354, предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется круглосуточно (коммунальной услуги по отоплению - круглосуточно в течение отопительного периода), то есть бесперебойно либо с перерывами, не превышающими продолжительность, соответствующую требованиям к качеству коммунальных услуг.

Согласно части 1 статьи 19 Закона о теплоснабжении количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Закона о теплоснабжении коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии не определена иная точка учета.

Исходя из статьи 13 Федеральный закон от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат

обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Согласно части 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении осуществление коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях: отсутствие в точках учета приборов учета; неисправность приборов учета; нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

На основании изложенного в законодательстве определен приоритет определения объема поставленных ресурсов (тепловой энергии) приборами учета. Расчетный способ определения объема поставленных ресурсов (тепловой энергии) допускается только в случаях, прямо указанных в законе, а именно отсутствие в точках учета приборов учета; неисправность приборов учета, а также нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

Согласно пункту 4.1.1 договора теплоснабжения теплоснабжающая организация (ПАО «МОЭК») обязуется поставлять тепловую энергию потребителю (ТСЖ «Все вместе») (с учетом его Субабонентов) в количестве и с учетом тепловых нагрузок в объеме, установленном в Приложениях № 3, 3.1 по каждой точке поставки - в течение всего отопительного сезона, кроме перерывов: не более 1-х суток - для проведения внеплановых ремонтов тепловых сетей в случае аварии.

Таким образом, договором теплоснабжения, заключенным между ПАО «МОЭК» и ТСЖ «Все вместе», согласована поставка тепловой энергии только в отопительный период.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ТСЖ «Все вместе» в адрес Московского УФАС России (вх. от 18.12.2017 № 62690/17) в рамках антимонопольного дела, на протяжении всего периода действия договора до спорного периода (май-сентябрь 2015 года) ПАО «МОЭК» поставляло тепловую энергию для отопления в период отопительного сезона (семь месяцев в году) и выставляло ТСЖ «Все вместе» платежные документы к оплате по истечении месяца, в котором ресурс поставлялся.

Исходя из пункта 6.5 Договора теплоснабжения, расчет стоимости потребленной потребителем (ТСЖ «Все вместе») (с учетом Субабонентов) тепловой энергии и потерь теплоносителя производится ежемесячно на основании показаний узла (приборов) учета, зафиксированных в отчетной

ведомости и справке о потребленной тепловой энергии за расчетный месяц или в соответствии с пунктами 3.4-3.6 Договора теплоснабжения.

Расчетным периодом в соответствии с Договором теплоснабжения является отчетный месяц, при этом договор теплоснабжения не предусматривает иной период и порядок расчета за тепловую энергию и не представляет энергоснабжающей организации (ПАО «МОЭК») права начисления за непоставленную тепловую энергию в летний период.

По условиям договора оплата тепловой энергии предусмотрена за весь объем тепловой энергии, потребленный в отопительный период, не разделяется на равные части на весь год.

Таким образом, вся сумма оплаты потребленной тепловой энергии должна быть оплачена ТСЖ «Все вместе» в течение отопительного периода (7 месяцев).

Документы, подтверждающие поставку ПАО «МОЭК» тепловой энергии в многоквартирный дом, находящиеся в управлении ТСЖ «Все вместе», в период с мая 2015 по сентябрь 2015 года, в Московском УФАС России отсутствуют.

На основании изложенного в спорный период ни нормативно-правовыми актами, регулирующими порядок расчета за поставленную ресурсоснабжающей организацией тепловую энергию в адрес управляющей организации, ни заключенным между ними договором теплоснабжения не предусмотрено выставление счетов за тепловую энергию при отсутствии ее поставки.

Исходя из письменных пояснений и документов, представленных ТСЖ «Все вместе» в адрес Московского УФАС России (вх. От 18.12.2007 № 62690/17) в рамках антимонопольного дела, так как отопительный период, в течение которого фактически оказывается услуга по отоплению меньше календарного года, то возникает разница между суммами, ежемесячно предъявляемыми к оплате ПАО «МОЭК» в пользу ТСЖ «Все вместе», и суммами, ежемесячно предъявляемыми к оплате потребителям коммунальной услуги в пользу ПАО «МОЭК».

При определении объема денежных средств, подлежащих оплате в отопительный период, необходимо учитывать и денежные средства, которые поступили от граждан в летний неоперительный период, являющиеся оплатой за потребленную тепловую энергию в отопительный период.

Нормы действующего законодательства исключают возложение на управляющую организацию в отношениях с теплоснабжающей организацией обязанностей по оплате тепловой энергии в большем объеме, чем аналогичный коммунальный ресурс подлежал бы оплате в случае получения гражданами -

пользователями коммунальных услуг тепловой энергии напрямую от теплоснабжающей организации.

Довод ПАО «МОЭК» о том, что разница в начислениях была вызвана неправомерным расчетом платы со стороны ТСЖ «Все вместе» является несостоятельным ввиду того, что может указывать на возможное (гипотетическое) нарушение требований закона либо могли быть вызваны иными обстоятельствами, не подлежащими рассмотрению в рамках дела № 1-10-2151/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, доводы, изложенные в возражениях, несостоятельны, необоснованны и противоречат нормам права.

На основании изложенного ПАО «МОЭК» в нарушение Договора теплоснабжения, а также Закона о теплоснабжении при отсутствии поставки тепловой энергии (теплоносителя) в период с мая 2015 по сентябрь 2015 года начисляло ТСЖ «Все вместе» плату за тепловую энергию (теплоноситель) в указанный период.

На основании изложенного, антимонопольным органом сделан вывод о нарушении ПАО «МОЭК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению в географических границах города Москвы путем нарушения порядка расчета за услуги теплоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, г.о. Щербинка, Симферопольская ул., д. 2-Б и находящегося в управлении ТСЖ «Все вместе», что привело к ущемлению интересов ТСЖ «Все вместе».

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 9.21 КоАП РФ, 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.

Место совершения административного правонарушения — город Москва.

Временем выявления административного правонарушения является дата

принятия Комиссией Московского УФАС России решения по делу № 1-10-2151/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства — 13 февраля 2018 года. Решением суда от 24.08.2018 по делу № А40-41379/2018 оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции, решение Комиссии Московского УФАС оставлено без изменений.

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.

В соответствии с подпунктами 2.2.3, 2.2.7 Положения об отделении сбыта филиала № 11 «Горэнергосбыт» ПАО «МОЭК» (далее — Положение), утвержденного директором филиала № 11 «Горэнергосбыт» ОАО «МОЭК» от 12.09.2011, на отделение возлагается задачи по осуществлению организация системы контроля и учета за потреблением тепловой энергии; расчет начислений и выставление счетов и платежных документов потребителям энергоресурсов по тарифам, утвержденным в соответствии с действующим законодательством.

Согласно подпунктам 4.2, 4.4 Положения, начальник отделения обязан обеспечивать выполнение целей и задач, поставленных перед отделением сбыта; обеспечивать проведение своевременного и корректного расчета начислений и выставление платежных документов потребителей энергоресурсов.

Разделом 6 Положения предусмотрено, что начальник отдела несет ответственность за нарушения, совершенные в ходе осуществления своей деятельности, а также за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей

Приказом о приеме работника на работу от 25.06.2015 № 377-11-К, на должность начальника отделения филиала № 11 «Горэнергосбыт» назначен Гордеев А.С.

Так, из материалов следует, что (...), являясь начальником отделения филиала № 11 «Горэнергосбыт», свои должностные обязанности исполнял ненадлежащим образом.

Виновные действия (...) заключаются в совершении действий (бездействия) выразившихся в нарушении порядка расчета за услуги теплоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, Симферопольская ул., д. 2-Б и находящегося в управлении ТСЖ «Все вместе»,

что привело к ущемлению интересов ТСЖ «Все вместе».

Таким образом, ответственным должностным лицом за нарушение ПАО «МОЭК» части 1 статьи 14.31 КоАП РФ является (...)

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность за совершенное административное правонарушение, не установлено.

На основании вышеизложенного, с учетом положений части 3 статьи 4.1 КоАП РФ, а также с учетом части 1 статьи 14.31, необходимо применить штраф в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей 00 копеек. Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 4.1 КоАП РФ, на основании части 1 статьи 14.31 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо ПАО «МОЭК» — начальника отделения сбыта филиала № 11 «Горэнергосбыт» (...) виновным в совершении (...) наказание в соответствии с данной нормой в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 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.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена в федеральный бюджет через банк или иную кредитную организацию на счет федерального казначейства по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 7706096339 КПП 770101001
УФК по г. Москве (для Московского УФАС
России, л/с 04731324890)

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО
р/с 40101810045250010041

БИК 044525000
ОКТМО 45375000

Назначение платежа: КБК 161 1 16 02010 01 6000 140
Административный штраф, зачисляемый в
Федеральный бюджет по Постановлению
№ 4-14.31-1605/77-18

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 частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток 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.

Приложение: квитанция на 1 л. в 1. экз.

Заместитель руководителя

(...)

(...)