



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа по делу № 03-17/171-2018 об административном правонарушении (ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ)

21 января 2019 года

город Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <...>, рассмотрев на основании ст. 23.48 КоАП РФ и в порядке ст. 29.7. КоАП РФ протокол об административном правонарушении и другие материалы дела в отношении должностного лица – <...> ООО «Департамент ЖКХ» (Кирова ул., д. 8, г. Михайловск, Нижнесергинский район, Свердловская область, 623080, ИНН/КПП 6646016207/661901001) <...> (<...> года рождения, место рождения: <...>, паспорт: серия <...> номер <...>, выдан <...>, зарегистрирован: <...>, ИНН <...>),

### УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ и ч. 5 ст. 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» явилось Решение Свердловского УФАС России от 22.01.2018 по делу № 03-16/5-2017, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства.

Дело возбуждено 21.11.2018 путем составления на основании ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении в отсутствие <...>, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени составления протокола, что подтверждается распечаткой с официального сайта ФГУП «Почта России» (трек номер отправления <...>).

Определением от 21.11.2018 рассмотрение дела назначено на 05.12.2018 с отложением на 16.01.2019.

Дело в соответствии с ч. 3 ст. 25.2 и ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ рассмотрено в отсутствие <...>, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается направлением <...> определения об отложении рассмотрения дела № 03-17/171-2018 по адресу регистрации и телеграммы <...>.

Отводов не заявлено, а обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения данного дела данным должностным лицом (ст. 29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу участвующих в нём лиц (ст. 25.12 КоАП РФ), не выявлено. Ходатайств (ст. 24.4 КоАП РФ) не заявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо Свердловского УФАС России пришло к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст. 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

1. Событие предусмотренного ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в злоупотреблении доминирующим положением на товарном рынке.

По заявлению МУП «Тепловые сети г. Михайловск» (от <...>) было возбуждено дело № 03-16/5-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Департамент ЖКХ» (приказ от <...> № <...>), по результатам которого 22.01.2018 принято решение. Решением установлен факт нарушения ООО «Департамент ЖКХ» в составе группы лиц с <...> п. 3 и п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), исходя из следующих обстоятельств.

Антимонопольное законодательство в соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о защите конкуренции основывается на Конституции РФ и ГК РФ. В силу ч. 1 ст. 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Согласно ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков, что в силу ч. 1 ст. 8 Конституции РФ гарантируется в качестве основ конституционного строя в РФ, а уже потому является предусмотренным федеральным законом основанием для ограничения гражданских прав, в том числе посредством установления пределов их осуществления (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ и п. 2 ст. 1 ГК РФ). Конституционный суд РФ в п. 2 Постановления от 24.06.2009 № 11-П указал, что в силу конституционного принципа справедливости, в частности, в необходимости обеспечения баланса прав и обязанностей всех участников рыночного взаимодействия, свобода, признаваемая за лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, равно как и гарантируемая им защита, должны быть уравновешены обращенным к этим лицам требованием ответственного отношения к правам и свободам тех, кого затрагивает их хозяйственная деятельность. При этом не допускается как экономическая деятельность, направленная на монополизацию (ч. 2 ст. 34 Конституции РФ), так и использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Антимонопольным законодательством в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 1 Закона о защите конкуренции определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности, под которой в п. 10 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Закон о защите конкуренции согласно п. 1 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» формирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные ст. 10 Закона о защите конкуренции, для лиц вне зависимости от того занимают они доминирующее положение или нет, установлены запреты на ограничивающую конкуренцию соглашения

или согласованные действия (ст. 11 Закона о защите конкуренции) и на недобросовестную конкуренцию (ст. 14 Закона о защите конкуренции).

Доминирующим положением в соответствии с ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, 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.

По результатам проведенного в соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции и п. 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220) установлено, что в период с 01.11.2015 - 31.10.2016 гг. в границах г. Михайловска ООО «Департамент ЖКХ» и <...>, входящие в одну группу лиц, занимали доминирующее положение на рынке услуг по теплоснабжению (сбыт тепловой энергии) (...), при этом доля ООО «Департамент ЖКХ» составляла в период с 01.11.2015 - 31.10.2016 гг. <...>; доля <...> составляла в период с 01.11.2015 - 31.10.2016 гг. - <...>.

С 26.09.2012 <...> согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц владеет <...> % долей в уставном капитале ООО «Департамент ЖКХ» (признак вхождения в группу лиц, указанный в п. 1 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции).

Выручка ООО «Департамент ЖКХ» от реализации товаров и услуг за 2016 год составила <...>. согласно отчету о финансовых результатах (форма по ОКУД 0710002).

Выручка <...> от реализации товаров и услуг за 2016 год составила <...> согласно отчету о финансовых результатах (форма по ОКУД 0710002).

Таким образом, совокупная выручка за 2016 год группы лиц в составе ООО «Департамент ЖКХ» и <...> составила <...>.

Согласно п. 1 ч. 2.1 ст. 5 Закона о защите конкуренции не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - юридического лица, учредителем (участником) которого являются одно физическое лицо (в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя) или несколько физических лиц, если выручка от реализации товаров за последний календарный год такого хозяйствующего субъекта не превышает четыреста миллионов рублей, за исключением, в том числе хозяйствующего субъекта, входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в период с 01.11.2015 по 31.10.2016 г.г. в границах г. Михайловск ООО «Департамент ЖКХ» и <...>, входящие в одну группу лиц (по п. 1 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции), занимали доминирующее положение на рынке услуг по теплоснабжению (сбыт тепловой энергии).

Таким образом, на группу лиц в составе ООО «Департамент ЖКХ» и <...> распространяются ограничения, установленные ст. 10 Закона о защите конкуренции относительно запрета злоупотребления доминирующим положением.

Правила организации теплоснабжения в Российской Федерации (утв. постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808, далее – Правила № 808) 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.

Зона деятельности единой теплоснабжающей организации - одна или несколько систем теплоснабжения на территории поселения, городского округа, в границах которых единая теплоснабжающая организация обязана обслуживать любых обратившихся к ней потребителей тепловой энергии (п. 2 Правил № 808).

Статус единой теплоснабжающей организации присваивается теплоснабжающей и (или) теплосетевой организации решением федерального органа исполнительной власти (в отношении городов с населением 500 тысяч человек и более) или органа местного самоуправления (далее - уполномоченные органы) при утверждении схемы теплоснабжения поселения, городского округа.

Критериями определения единой теплоснабжающей организации являются:

владение на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии с наибольшей рабочей тепловой мощностью и (или) тепловыми сетями с наибольшей емкостью в границах зоны деятельности единой теплоснабжающей организации;

размер собственного капитала;

способность в лучшей мере обеспечить надежность теплоснабжения в соответствующей системе теплоснабжения (п. 3, п. 7 Правил № 808).

Согласно п. 2 Правил № 808 рабочая мощность источника тепловой энергии - средняя приведенная часовая мощность источника тепловой энергии, определяемая по фактическому полезному отпуску источника тепловой энергии за последние 3 года работы.

Для заключения договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя любая из сторон договора направляет другой стороне предложение о заключении договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя и прилагает к нему следующие сведения и документы:

полное наименование организации поставщика (покупателя), его местонахождение;

местонахождение источников тепловой энергии и место их подключения к системе теплоснабжения;

документы, подтверждающие подключение источников тепловой энергии, перечисленные в пункте 37 Правил № 808;

объемы тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения, в течение срока действия договора или в течение 1-го года срока действия договора, если договор заключается на срок более 1 года;

срок действия договора (п. 46 Правил № 808).

В качестве документов, подтверждающих подключение теплопотребляющих установок заявителя в установленном порядке к системе теплоснабжения, используются выданные акты о подключении, присоединении, технические условия с отметкой об их

исполнении, наряды-допуски теплоснабжающих организаций (п. 37).

Существенными условиями договора оказания услуг по передаче тепловой энергии являются:

1) максимальная величина мощности тепловых сетей, технологически присоединенных в установленном законодательством Российской Федерации порядке к источникам тепловой энергии, с распределением указанной величины мощности по каждой точке присоединения к теплопотребляющим установкам или тепловым сетям потребителей (далее - точка присоединения);

2) заявленная величина мощности, в пределах которой теплосетевая организация принимает на себя обязательства обеспечить передачу тепловой энергии (мощности), теплоносителя;

3) ответственность теплосетевой организации и теплоснабжающей организации за состояние и обслуживание объектов тепловой сети, определяемая границей балансовой принадлежности и фиксируемая в акте о разграничении балансовой принадлежности тепловых сетей и в акте о разграничении эксплуатационной ответственности сторон (приложениях к такому договору);

4) обязательства сторон по оборудованию точек присоединения приборами учета, соответствующими установленным законодательством Российской Федерации требованиям, по обеспечению работоспособности приборов учета и соблюдению в течение всего срока действия такого договора требований к их эксплуатации, установленных федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по оказанию государственных услуг, управлению государственным имуществом в сфере технического регулирования и метрологии, и изготовителем приборов учета. До исполнения данных обязательств стороны договора применяют согласованный расчетный способ определения объема переданной тепловой энергии, теплоносителя;

5) расчетный порядок распределения потерь тепловой энергии, теплоносителя между тепловыми сетями каждой организации при отсутствии приборов учета на границе смежных тепловых сетей;

6) порядок обеспечения доступа сторон договора или, по взаимной договоренности, другой организации к тепловым сетям и приборам учета;

7) порядок согласования графиков ремонта тепловых сетей и источников тепловой энергии;

8) порядок ограничения и порядок прекращения подачи тепловой энергии потребителям;

9) иные существенные условия, установленные Правилами № 808 (п. 2 ст. 17 Закона о теплоснабжении).

Согласно п. 21 Правил № 808 договор теплоснабжения содержит следующие существенные условия:

договорный объем тепловой энергии и (или) теплоносителя, поставляемый теплоснабжающей организацией и приобретаемый потребителем;

величина тепловой нагрузки теплопотребляющих установок потребителя тепловой энергии с указанием тепловой нагрузки по каждому объекту и видам теплопотребления (на отопление, вентиляцию, кондиционирование, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение), а также параметры качества теплоснабжения, режим потребления тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя;

сведения об уполномоченных должностных лицах сторон, ответственных за выполнение условий договора;

ответственность сторон за несоблюдение требований к параметрам качества

теплоснабжения, нарушение режима потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя, в том числе ответственность за нарушение условий о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя, конденсата;

ответственность потребителей за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в том числе обязательств по их предварительной оплате, если такое условие предусмотрено договором;

обязательства теплоснабжающей организации по обеспечению надежности теплоснабжения в соответствии с требованиями технических регламентов, иными обязательными требованиями по обеспечению надежности теплоснабжения и требованиями настоящих Правил, а также соответствующие обязательства потребителя тепловой энергии;

порядок расчетов по договору;

порядок осуществления учета потребляемой тепловой энергии и (или) теплоносителя;

объем тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета;

объем (величина) допустимого ограничения теплоснабжения по каждому виду нагрузок (на отопление, вентиляцию, кондиционирование, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение).

К договору теплоснабжения прилагаются акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон. Условия договора теплоснабжения не должны противоречить документам на подключение теплопотребляющих установок потребителя.

Акт разграничения балансовой принадлежности - документ, определяющий границы владения тепловыми сетями, источниками тепловой энергии и теплопотребляющими установками различными лицами на праве собственности или ином законном основании (п. 2).

Согласно п. 13 Правил № 808 организация может утратить статус единой теплоснабжающей организации, в том числе при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате тепловой энергии (мощности), и (или) теплоносителя, и (или) услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, предусмотренных условиями указанных в абз. 3, 4 п. 12 настоящих Правил договоров, в размере, превышающем объем таких обязательств за 2 расчетных периода, либо систематическом (3 и более раза в течение 12 месяцев) неисполнении или ненадлежащем исполнении иных обязательств, предусмотренных условиями таких договоров. Факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств должен быть подтвержден вступившими в законную силу решениями федерального антимонопольного органа, и (или) его территориальных органов, и (или) судов.

В силу п. 1 ст. 546 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным ст. 523 настоящего Кодекса, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

В соответствии с п. 1 ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абз. 4 п. 2 ст. 450 - существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора).

При этом нарушение условий договора поставки покупателем предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков оплаты товаров.

В соответствии с Правилами № 808 Единая теплоснабжающая организация при осуществлении своей деятельности обязана заключать и исполнять договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения (п. 12).

Лица, права и законные интересы которых нарушены по основаниям, предусмотренным абзацем вторым п. 13 настоящих Правил, незамедлительно информируют об этом уполномоченные органы для принятия ими решения об утрате организацией статуса единой теплоснабжающей организации. К указанной информации должны быть приложены вступившие в законную силу решения федерального антимонопольного органа, и (или) его территориальных органов, и (или) судов (п. 14 Правил).

Согласно пп.1 п. 2 ст. 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только при существенном нарушении договора другой стороной.

В силу п. 2 ст. 452 ГК РФ требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок.

Сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами или договором предоставлено право на одностороннее изменение договора, должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором (п. 4 ст. 450 ГК РФ).

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон, (п. 4 ст. 523 ГК РФ).

Из п.1 Правил № 808 следует, что они 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.

Таким образом, конечной целью договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя является подача тепловой энергии конечным потребителям. Следовательно, право на односторонний отказ от исполнения такого контракта должно быть ограничено судебным или административным предварительным контролем.

МУП «Тепловые сети г. Михайловск» является единой теплоснабжающей организацией (далее, также – ЕТО), осуществляющей деятельность по централизованному теплоснабжению потребителей на территории г. Михайловск на основании постановления Администрации Михайловского муниципального образования от 03.10.2014 № 215.

Между ООО «Департамент ЖКХ» и МУП «Тепловые сети г. Михайловск» заключен Договор поставки тепловой энергии и теплоносителя <...>, вместе с тем, акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности от <...>, являющийся

приложением к договору <...>, кроме сторон, заключивших договор, подписан АО «Уральская фольга»

Собственником котельной, на которой ООО «Департамент ЖКХ» вырабатывало тепловую энергию, является <...>.

ООО «Департамент ЖКХ» осуществляло поставку тепловой энергии МУП «Тепловые сети г. Михайловск» и еще нескольким потребителям, в том числе АО «Уральская фольга», которое приобретало тепловую энергию напрямую у ООО «Департамент ЖКХ». В 2015 году АО «Уральская фольга» прекратило потребление в связи с устройством своего источника тепла, было отключено от централизованной системы теплоснабжения.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление МУП «Тепловые сети г. Михайловск» (от 15.04.2016) о нарушении ООО «Департамент ЖКХ» антимонопольного законодательства.

Из заявления следовало, что между МУП «Тепловые сети г. Михайловск» и ООО «Департамент ЖКХ» заключен договор поставки тепловой энергии и теплоносителя <...>.

ООО «Департамент ЖКХ» вырабатывает тепловую энергию на единственной котельной города, расположенной по адресу: Кирова ул., д. 2, г. Михайловск, Нижнесергинский район, Свердловская область.

В соответствии с договором теплоснабжения передача тепловой энергии осуществляется ООО «Департамент ЖКХ» через два подающих трубопровода, подключенных соответственно к магистральным трубопроводам «Город-1» и «Город-2».

Первоначально договор действовал до 2014 года, в соответствии с п. 9.2 договора был пролонгирован до конца 2016 года, поскольку ни МУП «Тепловые сети г. Михайловск», ни ООО «Департамент ЖКХ» не заявили о его прекращении не менее чем за 30 дней до окончания действия договора.

В октябре 2015 года директор ООО «Департамент ЖКХ» уведомил МУП «Тепловые сети г. Михайловск» о том, что отказывается от исполнения договора теплоснабжения в части поставки тепловой энергии в магистральный трубопровод «Город-2», указав что с этого момента поставщиком данного объема тепловой энергии для МУП «Тепловые сети г. Михайловск» будет выступать <...>

ООО «Департамент ЖКХ» направило в адрес МУП «Тепловые сети г. Михайловск» дополнительное соглашение к договору поставки тепловой энергии и теплоносителя от <...> о снижении объемов реализации тепловой энергии и исключении из договора условий по поставке тепловой энергии через магистральный трубопровод «Город-2», которое было получено МУП «Тепловые сети г. Михайловск» 10.11.2015.

<...> направила в адрес МУП «Тепловые сети г. Михайловск» проект договора <...> на поставку тепловой энергии через трубопровод «Город-2».

Кроме того, ООО «Департамент ЖКХ» направило в адрес МУП «Тепловые сети г. Михайловск» письмо о расторжении договора поставки тепловой энергии и теплоносителя <...> с 01.06.2016 в одностороннем порядке, в содержании которого указало следующие причины:

1. Существенное нарушение условий договора теплоснабжения в соответствии со ст. 450 ГК РФ (срок оплаты потребленной тепловой энергии);

2. Существенные изменения обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451 ГК РФ), а именно законные основания для урегулирования договорных отношений между участниками процесса теплоснабжения в соответствии с документами, подтверждающими право собственности, либо правообладания источниками тепловой энергии, теплопотребляющими установками, тепловой сетью, а также факт



поставки тепловой энергии по тепломагистрали «Город-2» в соответствии с действующим договором теплоснабжения с <...>

Свердловским УФАС России в порядке ст. 39.1 Закона о защите конкуренции было выдано ООО «Департамент ЖКХ» предупреждение от 21.09.2016 № 29 (...), согласно которому ООО «Департамент ЖКХ» надлежало прекратить нарушение, в том числе путем осуществления всех зависящих от ООО «Департамент ЖКХ» мер по отзыву писем от 05.11.2015 и 16.05.2016, а также по исполнению договора теплоснабжения <...>.

В адрес Управления от ООО «Департамент ЖКХ» поступили письменные объяснения в рамках выполнения предупреждения №29 от 21.09.2016 (от 28.09.2016, вх. от 28.09.2016), из которых следует, что общество не имеет возможности исполнения договора поставки тепловой энергии и теплоносителя <...> в части поставки тепловой энергии в магистральный трубопровод «Город-2» в связи с существенными изменениями условий, исходя из которых был заключен договор теплоснабжения.

В связи с тем, что ООО «Департамент ЖКХ» в объяснениях не указало информацию о мерах по отзыву писем от 05.11.2015 и 16.05.2016, Управлением был направлен запрос о представлении информации (от 19.12.2016).

В Управление 21.12.2016 поступило уведомление (от 19.12.2016) от МУП «Тепловые сети г. Михайловск» о неисполнении ООО «Департамент ЖКХ» требований, содержащихся в предупреждении.

В адрес Управления от ООО «Департамент ЖКХ» поступил ответ на запрос (от 27.12.2016), в котором ООО «Департамент ЖКХ» сообщает об отзыве письма от 16.05.2016 и о нецелесообразности отзыва письма от 05.11.2015.

Таким образом, ООО «Департамент ЖКХ» не исполнило в установленный срок предупреждение Управления.

В собственности АО «Уральская фольга» находится участок тепловых сетей от котельной до трубопровода «Город-2», который был передан в аренду МУП «Тепловые сети г. Михайловск», 15.05.2016 договор аренды был расторгнут. АО «Уральская фольга» предлагало МУП «Тепловые сети г. Михайловск» автоматически пролонгировать договор, на что получило отказ.

<...> обратилась в Арбитражный суд Свердловской области с иском к МУП «Тепловые сети г. Михайловск» о понуждении заключения договора теплоснабжения. В удовлетворении исковых требований <...> судами было отказано (постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.08.2016 по делу № А60-57523/2015, оставившее без изменения решение Арбитражного суда Свердловской области от 20.04.2016 по делу № А60-57523/2015).

В дальнейшем <...> обратилась в Арбитражный суд Свердловской области с иском к МУП «Тепловые сети г. Михайловск» о взыскании стоимости поставленной тепловой энергии. В удовлетворении исковых требований <...> судами было отказано (постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.03.2017 по делу № А60-39500/2016, оставившее без изменения решение Арбитражного суда Свердловской области от 26.12.2016 по делу № А60-39500/2016,).

МУП «Тепловые сети г. Михайловск» не исполняло свои обязательства по договору теплоснабжения в части оплаты поставляемой тепловой энергии, в результате чего возникла задолженность, которая была взыскана ООО «Департамент ЖКХ» с МУП «Тепловые сети г. Михайловск» в судебном порядке, частично требования ООО «Департамент ЖКХ» судами удовлетворены (постановление Семнадцатого арбитражного суда № 17АП-14041/2016-ГК, оставившее без изменения решение Арбитражного суда Свердловской области от 26.07.2016 по делу № А60-7987/2016, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда

от 23.05.2016 по делу № А60-59254/2015, оставившее без изменений решение Арбитражного суда Свердловской области от 18.02.2016 по делу № 59254/2015, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.09.2017 по делу № А60-26256/2016, оставившее в силе решение Арбитражного суда Свердловской области от 15.05.2017 по делу № А60-26256/2016).

Наличие решений суда о расторжении договора поставки тепловой энергии между ООО «Департамент ЖКХ» и МУП «Тепловые сети г. Михайловск» в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по оплате тепловой энергии не выявлено.

Из приведенных обстоятельств следует, что односторонний отказ ООО «Департамент ЖКХ» от исполнения Договора поставки тепловой энергии и теплоносителя <...> недопустим.

Таким образом, в действиях группы лиц в составе ООО «Департамент ЖКХ» и <...> усматриваются нарушения п. 3 и п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в уклонении от исполнения договора теплоснабжения <...>, путем направления в адрес МУП «Тепловые сети г. Михайловск» дополнительного соглашения от 05.11.2015, согласно которому ООО «Департамент ЖКХ» отказывается от исполнения договора в части поставки тепловой энергии в магистральный трубопровод «Город-2».

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

В соответствии с пп. «б» и «е» п. 2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о прекращении злоупотребления доминирующим положением и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с ч. 1.2. ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 названного Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В силу п. 3 ч. 1 ст. 3.5 КоАП РФ используются данные о выручке и о расходах за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение.

Датой выявления административного правонарушения является дата издания приказа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и создании комиссии по рассмотрению такого дела, принятие решения по которому послужило поводом к возбуждению дела об административном правонарушении.

Датой принятия решения является дата изготовления его в полном объеме (ч. 2 ст. 49 Закона о защите конкуренции).

Наличие события совершенного ООО «Департамент ЖКХ» по месту осуществления деятельности административного правонарушения подтверждается решением Свердловского УФАС России от 22.01.2018 по делу № 03-16/5-2017, которым выявлен факт нарушения ООО «Департамент ЖКХ» в составе группы лиц с <...> п. 3 и п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в уклонении от исполнения договора

теплоснабжения <...>13, путем направления в адрес МУП «Тепловые сети г. Михайловск» дополнительного соглашения от 05.11.2015, согласно которому ООО «Департамент ЖКХ» отказывается от исполнения договора в части поставки тепловой энергии в магистральный трубопровод «Город-2», а также в последующем невыполнении в срок до 30.09.2016 предупреждения Свердловского УФАС России от 21.09.2016 № 29 (исх. № <...>).

1.2. В соответствии с ч. 1 ст. 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации несут ответственность, предусмотренную законодательством РФ.

Постановлением Свердловского УФАС России от 16.05.2018 по делу № 03-17/44-2018 ООО «Департамент ЖКХ» признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ с назначением административного наказания в виде административного штрафа в размере 650 000 рублей.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено, допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

Назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо (ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ).

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в муниципальных организациях (прим. к ст. 2.4 КоАП РФ).

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица, т.е. подлежат административной ответственности в случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (прим. к ст. 2.4 КоАП РФ).

Под организационно-распорядительными функциями следует понимать полномочия должностного лица, которые связаны с руководством трудовым коллективом государственного органа, государственного или муниципального учреждения (его структурного подразделения) или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п.

К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (например, по выдаче медицинским работником листка временной нетрудоспособности, установлению работником учреждения медико-социальной экспертизы факта наличия у гражданина инвалидности, приему экзаменов и выставлению оценок членом государственной экзаменационной (аттестационной) комиссии).

Как административно-хозяйственные функции надлежит рассматривать полномочия должностного лица по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, учреждений, воинских частей и подразделений, а также по совершению иных действий (п. 4 и 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»).

На момент совершения административного правонарушения генеральным директором ООО «Департамент ЖКХ» являлся <...> (ИНН <...>).

Причастность к совершению административного правонарушения <...> подтверждается его подписью на письме (от 05.11.2015), направленном в адрес МУП «Тепловые сети г. Михайловск».

2. 3. Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (ч. 1 ст. 2.2 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ).

По обстоятельствам дела и в силу занимаемой должности <...> как должностное лицо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть, тем самым совершил административное правонарушение по неосторожности (ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ)..

4.Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не выявлено (ст. 4.2 КоАП РФ).

3. 5. Согласно абз. 3 п. 3 Постановления Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 № 11-П расходы государства, связанные с устранением негативных социально-экономических последствий нарушения антимонопольного законодательства, не подлежат исчислению.

Иной ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

4.Обстоятельств, исключających производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства (в части предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 КоАП РФ административных правонарушений) составляет 1 год и начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (ч. 6 ст. 4.5 КоАП РФ).

7. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения не выявлены.

8. За совершение должностным лицом предусмотренных ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ административных правонарушений установлено административное наказание в виде административного штрафа в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

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 ограничиться устным замечанием.

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.

Как разъяснил Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пунктах 18, 18.1 постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

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.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении субъекта предпринимательской деятельности к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в течение длительного периода без уважительных причин. Рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений в области газоснабжения. Следовательно, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено судом с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности. В частности, существенная степень угрозы охраняемым общественным отношениям имеет место в случае пренебрежительного отношения лица к установленным правовым требованиям и предписаниям (публичным правовым обязанностям).

В связи с вышеизложенным, основания для применения ст. 2.9 КоАП РФ в данном деле отсутствуют.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч. 1 и ч. 3 ст. 4.1, ч. 1 ст. 14.31, п. 1 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 и ст. 29.11 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – <...> ООО «Департамент ЖКХ» <...> (<...> года рождения, место рождения: <...>, паспорт: серия <...> номер <...>, выдан <...>, зарегистрирован: <...>, ИНН <...>) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, и назначить <...> (<...> года рождения, место рождения: <...>, паспорт: серия <...> номер <...>, выдан <...>, зарегистрирован: <...>, ИНН <...>)

административное наказание в виде административного штрафа в размере 15000 (пятнадцать тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 2 статьи 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении, по которому было проведено административное расследование, рассматривается по месту нахождения органа, проводившего административное расследование.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в указанный срок <...> надлежит явиться в первый следующий за ним рабочий день в 10 часов 00 минут в Свердловское УФАС России (г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 320) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа нарушителю надлежит представить в Свердловское УФАС России заверенные копии платежных документов.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются в соответствии с приказом Минфина РФ от 01.07.2013 № 65н «Об утверждении указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» по следующим реквизитам:

Получатель:

ИНН 6658065103

КПП 665801001

УФК по Свердловской области (Свердловское УФАС России)

Р/с 40101810500000010010 в Уральском ГУ Банка России г. Екатеринбург

БИК 046577001

Назначение платежа: КБК (код бюджетной классификации) – 161 1 16 02010 01 6000 140 (Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 65701000

Копия постановления вручена или получена \_\_\_\_\_

что подтверждается \_\_\_\_\_

Постановление (решение от \_\_\_\_\_ по жалобе, протесту) вступило в законную силу \_\_\_\_\_ (ст. 31.1 КоАП РФ).

Заместитель руководителя управления

<...>