

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-15-2016

о назначении административного наказания

12 апреля 2016 г.

г. Новосибирск

И.о. заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Князькова Светлана Егоровна, рассмотрев протокол № 02-13-15-2016 от 29 февраля 2016 года и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Сибэкострой» (ИНН 5406203025/КПП 540601001, юридический адрес: 630091, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5), далее – ООО «Сибэкострой»,

в присутствии директора ООО «Сибэкострой» «...»

УСТАНОВИЛ:

ООО «Сибэкострой», признанному нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» в соответствии с Решением Новосибирского УФАС России, было выдано предписание № 02-01-43-10-15 от 01.12.2015 года. ООО «Сибэкострой» предписано в срок до 29.12.2015 года прекратить нарушение антимонопольного законодательства, а именно: не взимать плату за тепловую энергию по не утвержденному для Общества в установленном порядке уполномоченным органом тарифу.

Письмом исх. № 02-776 от 29.01.16г. Новосибирское УФАС России, в связи с истечением срока исполнения Предписания № 02-01-43-10-15 от 01.12.2015г., уведомляло ООО «Сибэкострой» о необходимости предоставления информации об исполнении предписания № 02-01-43-10-15 об устранении нарушения антимонопольного законодательства в срок до 28.02.2016 года.

В настоящее время, по истечении установленных сроков Предписание № 02-01-43-10-15 от 01.12.2015г. ООО «Сибэкострой» не исполнило.

Из ответа Департамента по тарифам Новосибирской области (исх.№209/33 от 20.02.2016г.) по запросу Новосибирского УФАС России следует, что ООО «Сибэкострой» вышло с заявлением на установление тарифа на тепловую энергию, отпускаемую котельной ООО «Сибэкострой», при этом, расчетные и обосновывающие материалы, предусмотренные п. 16 Правил регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденные постановлением Правительства РФ от 22.10.2012г.№ 1075, представлены не были. Департамент по тарифам Новосибирской области дважды письменно (№ 1110/33 от 15.05.15г. и повторно от 05.08.15г.) уведомлял Общество о необходимости предоставления недостающих документов. Однако, необходимые документы ООО «Сибэкострой» в регулирующий орган не представлены. Следовательно, в настоящее время тариф на тепловую энергию, отпускаемую ООО «Сибэкострой» сторонним потребителям не установлен.

Указанное письмо органа регулирования подтверждает необходимость установления тарифа на тепловую энергию для ООО «Сибэкострой».

Согласно сведениям, представленным ООО «Сибэкострой» письмом вх. № 2942 от 05.04.2016г. плата за тепловую энергию в 2016г. взимается Обществом по неустановленному тарифу, что подтверждается счетом № 000001 от 25.01.2016г.; счетом № 000009 от 25.02.2016г. Согласно письму ТСЖ «Ирбис» исх. № 3 от 11.02.2016г. ООО «Сибэкострой» взимает плату за тепловую энергию согласно тарифам, утвержденным Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области от 04.12.2014г. № 414-ЭЭ для АО «Сибэко» в размере 1144 руб. 34 коп. за Гкал.

Вышеуказанное письмо Департамента по тарифам Новосибирской области и выставленные в 2016 году ответчиком счета за тепловую энергию подтверждают факт неисполнения ООО «Сибэкострой» Предписания № 02-01-43-10-15 от 01.12.2015г.

Частью 2 статьи 51 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность. В части 4 статьи 51 ФЗ «О защите конкуренции» указано, что под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения.

Ответственность юридических лиц за невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации, [законодательства](#) Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий установлена частью 2.6. статьи 19.5 Кодекса об административных правонарушениях.

Таким образом, ООО «Сибэкострой» за неисполнение Предписания № 02-01-43-10-15 от 01.12.2015 года в установленный срок несет административную ответственность в соответствии с ч. 2.6. ст. 19.5. КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 30 декабря 2015 года.

ООО «Сибэкострой» 03.03.2016г. представило в Новосибирское УФАС России объяснения, суть которых в следующем.

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ООО «Управляющая компания жилищного хозяйства» с жалобой на действия ООО «Сибэкострой», выразившиеся в уклонении от заключения договора на предоставление коммунальных услуг, ГВС и отопления для многоквартирного дома № 158/1 по ул. Выборная, г. Новосибирска. В ходе разбирательств было выяснено, что фактически от заключения Договора под разными мотивами (один из мотивов отказа – стоимость тарифа) уклонялась сама Управляющая компания и вины ООО

«Сибэкострой» в этом не было на основании следующих нормативно-правовых актов.

Размер тарифа между теплоснабжающими организациями и потребителями регламентируется следующими документами:

1. Федеральный закон № 190-ФЗ от 27.10.2010г. «О теплоснабжении».
2. Постановление Правительства РФ № 1075 от 22.10.2012г.

Статьей 8 п. 1 ФЗ № 190 от 27.10.2010г. приведены виды тарифов в сфере теплоснабжения; п. 2 указанной статьи приведены цены (тарифы) на иные виды товаров, услуг в сфере теплоснабжения, которые определяются соглашением сторон и регулированию не подлежат.

АИТ на газе по ул. Выборная, 154/1, согласно ст. 8 п. 2.1.3 попадает под категорию таких объектов.

1. ООО «Сибэкострой» владеет АИТ на праве собственности.
2. Теплопотребляющие установки технологически соединены с АИТ через тепловую сеть.
3. Теплопотребляющие установки и тепловая сеть не имеют иного технологического соединения с системой теплоснабжения.
4. К тепловым сетям потребителя не присоединены теплопотребляющие установки иных потребителей.

П.5 Постановления Правительства РФ № 1075 от 22.10.2012г. установлены тарифы на товары и услуги в сфере теплоснабжения, которые определяются соглашением сторон и регулированию не подлежат.

АИТ на газе по ул. Выборная, 154/1 попадает под категорию таких объектов.

1. Объект теплопотребления сдан в эксплуатацию 30 июня 2011г.
2. Между ООО «Сибэкострой» и ТСЖ «Ирбис» (управляющее домом по ул. Выборная, 154) заключен долгосрочный договор на срок более 12 месяцев.

Мощность АИТ по ул. Выборная, 154/1 была равна мощности потребителя многоквартирного жилого дома по ул. Выборная, 154.

3. В решении по делу № 02-01-43-10-15 указано, что в Октябрьском районе на жилом массиве по ул. Выборная имеется только одна ресурсоснабжающая организация ООО «Сибэкострой», что не соответствует действительности. В 1,5 км находится ТЭЦ-5. Примерно в 115 м от дома по ул. Выборная, 158/1 находится теплотрасса D 500 мм, принадлежащая АО «Сибэко». На февраль 2011 г. ГУВД по НСО имело технические условия Новосибирскэнерго и Гортеплоэнерго для подключения нагрузки на отопление и ГВС 0,5748 Гкал/час.

ГУВД по НСО отказалось платить за технологическое присоединение 3500000 руб. и фактически вынудило ООО «Сибэкострой» подключить строящийся дом к АИТ ООО «Сибэкострой». Поэтому ООО «Сибэкострой» без взимания платы за технологическое присоединение, без увеличения тарифа, не используя бюджетные средства РФ, за свой счет увеличило мощность АИТ (был установлен второй котел).

В соответствии с ч. 3 ст. 7 ФЗ 27.07.2010г. «О теплоснабжении» органы исполнительной власти субъектов РФ устанавливают тарифы, в том числе минимально допустимые. ООО «Сибэкострой» пользовался минимально допустимыми, согласованными органами власти тарифами. Следовательно, можно сделать вывод, что при заключении государственного контракта с ГУ МВД по НСО. ГУ МВД по НСО знало об этом и было согласно получать тепловую энергию по минимально допустимому тарифу. ООО «Сибэкострой» не является регулируемой организацией и имеет право заключать договоры (контракты) с потребителями тепла по соглашению сторон, что подтверждается письмом Департамента по тарифам НСО исх. № 1110/33 от 15.05.2015г.

Доводы, изложенные в решении по делу № 02-01-43-10-15 о том, что ООО «Сибэкострой» занимает доминирующее положение на рынке поставки тепловой энергии, не соответствуют действительности.

ООО «Сибэкострой» не является доминирующим на рынке поставок тепла, тем более как указано в решении по делу № 02-01-43-10-15 тепловые сети тоже не принадлежат ООО «Сибэкострой», а принадлежат потребителям, согласно границам раздела. И потребители в любой момент имеют право развернуть свои теплосети и присоединить их к теплосети АО «Сибэко», которая как указывалось выше находится в 115 м от домов по ул. Выборная, 158/1 и ул. Выборная, 154.

Также ООО «Сибэкострой» указало, что стоимость главной составляющей в коммунальных платежах ниже, чем у соседних домов, подключенных к АО «Сибэко» на 30%.

Управляющая компания жилищного хозяйства признала данный вид тарифа и регулярно производила оплату за тепло до 01.02.2016г. Жители дома по ул. Выборная, 158/1 создали ТСЖ «Кедр» и ГУ УВД по НСО расторгло с 01.03.2016г. Договор с управляющей компанией.

Политика Департамента по тарифам НСО на сегодня сводится к установлению для всех теплопроизводящих предприятий, независимо от мощности, единого тарифа – тарифа доминирующей теплопроизводящей организации г. Новосибирска АО «Сибэко».

На рассмотрении административного дела ООО «Сибэкострой» поддержало ранее изложенные доводы, указанные в пояснении. Также представило договор поставки газа 35-4-1093/13 от 10.09.2012г., заключенный с ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск», который приобщен к материалам дела.

Позиция ООО «Сибэкострой» не может быть принята ввиду следующего.

Согласно аналитическому отчету отдела товарных и финансовых рынков о результатах проведенного в соответствии с Приказом ФАС России № 220 от 28.04.2010г. анализа рынка услуг по поставке тепловой энергии за 2014г., 7 месяцев 2015 г. в границах тепловых сетей ООО «Сибэкострой» в г. Новосибирске ООО «Сибэкострой» является хозяйствующим субъектом (продавцом), оказывающим услуги по поставке тепловой энергии в границах расположения тепловых сетей ООО «Сибэкострой».

Покупателями вышеназванной услуги в рассматриваемом случае являются: ТСЖ

«Ирбис», ГУ МВД России по Новосибирской области, ООО «Управляющая компания жилищного хозяйства».

У покупателей данного рынка отсутствует техническая и экономическая возможность получать услугу по поставке тепловой энергии от других хозяйствующих субъектов, кроме ООО «Сибэкострой» (вх. № 684 от 30.09.2015г., вх. № 8606 от 16.09.2015г.).

На основании изложенного следует, что ООО «Сибэкострой» является единственным хозяйствующим субъектом, оказывающим услуги по поставке тепловой энергии на территории расположения собственных тепловых сетей.

На основании п. 1 ч. 1 ст. 5 федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50%...», таким образом, можно сделать вывод о наличии доминирующего положения ООО «Сибэкострой» с долей 100% на рынке услуг по поставке тепловой энергии в границах расположения тепловых сетей ООО «Сибэкострой» на территории г. Новосибирска, по которым общество поставляет тепловую энергию потребителям.

Таким образом, антимонопольным органом установлено доминирующее положение ООО «Сибэкострой» по поставке тепловой энергии в границах расположения собственных тепловых сетей.

Согласно ч.1 ст.8 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О теплоснабжении" регулированию подлежат, в том числе тарифы на тепловую энергию (мощность) и теплоноситель.

В своих пояснениях ООО «Сибэкострой» указало, что услуги, оказываемые Обществом потребителям, относятся к услугам в сфере теплоснабжения, тарифы на которые определяются соглашением сторон и регулированию не подлежат в соответствии с п. 5 Постановления Правительства РФ № 1075 от 22.10.2012г.

Вместе с тем, согласно п. 6 Правил заключения долгосрочных договоров теплоснабжения по ценам, определенным соглашением сторон (утв. Постановлением Правительства РФ № 1075 от 22.10.2012г.) теплоснабжающая организация или потребитель тепловой энергии в течение 7 календарных дней с даты получения согласия на заключение нерегулируемого долгосрочного договора направляет заявку в орган регулирования на предоставление заключения об отсутствии отрицательных тарифных последствий.

Согласно п. 4 и 8 указанных Правил заключение нерегулируемого долгосрочного договора возможно только после получения заключения органа регулирования об отсутствии отрицательных тарифных последствий.

Однако, согласно письму Департамента по тарифам Новосибирской области от 09.03.2016г. № 304/33 (вх. № 2221 от 16.03.2016г.) обращений от теплоснабжающих организаций о предоставлении заключений об отсутствии отрицательных последствий в результате заключения долгосрочных договоров теплоснабжения по ценам, определенным соглашением сторон в Департамент, в том числе от ООО «Сибэкострой», не поступало.

На территории Новосибирской области договоры, заключенные в порядке ч. 9 ст.

10 Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении», отсутствуют.

Дополнительно необходимо отметить, что ответчик взимает плату за тепловую энергию по неустановленному для Общества тарифу с 2010 года, до вступления в силу Постановления Правительства № 1075 от 20.10.2012г.

Согласно письму ТСЖ «Ирбис» исх. № 3 от 11.02.2016г. ООО «Сибэкострой» взимает плату за тепловую энергию согласно тарифам, утвержденным Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области от 04.12.2014г. № 414-ЭЭ для АО «Сибэко» в размере 1144 руб. 34 коп. за Гкал., что подтверждается счетами № 000001 от 25.01.2016г.; № 000009 от 25.02.2016г. Данные факты свидетельствуют о неисполнении Предписания № 02-01-43-10-15 от 01.12.2015 года.

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 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты меры по их соблюдению. Правовая возможность исполнения существующей обязанности определяется отсутствием объективных препятствий для выполнения указанных обязанностей, то есть обстоятельств, не зависящих от воли обязанного лица.

У ООО «Сибэкострой» имелась возможность . ООО «Сибэкострой»

В соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, закрепленные Кодексом РФ об административных правонарушениях, не установлены.

Руководствуясь частью 2.6. статьи 19.5, статьями 23.48 и 29.10. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Сибэкострой» (ИНН 5406203025/КПП 540601001, юридический адрес: 630091, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ.

2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «Сибэкострой» (ИНН 5406203025/КПП 540601001, юридический адрес: 630091, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5) меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто 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 на р/с 40 101 810 900 000 010 001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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.

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.

Согласно требованиям ст. 29.11 КоАП РФ резолютивная часть данного постановления по делу об административном правонарушении оглашена в полном объеме немедленно по окончании рассмотрения дела.