

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 03-5/1-21-2011
о назначении административного наказания
за нарушение антимонопольного законодательства

«28» июля 2011 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Посохова Л.В., рассмотрев решение по делу № 03-5/1-13-2011 о нарушении Открытым акционерным обществом «Тверские коммунальные системы» (далее ОАО «ТКС»), протокол об административном правонарушении № 03-5/1-21-2011 от 21.07.2011,

в отсутствие должностного лица - заместителя генерального директора по коммерческим вопросам ОАО «Тверские коммунальные системы» (...),
в присутствии представителя по доверенности (...),

УСТАНОВИЛ:

23.12.2010 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России) по заявлению ООО «Галантерея»; (далее - Заявитель) рассмотрено дело № 03-6/1-50-2010 о нарушении ОАО «ТКС» статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Решением по делу № 03-6/1-50-2010, изготовленным в полном объеме 14.01.2011, установлено следующее.

ОАО «ТКС» предоставляя услуги по передаче и распределению тепловой энергии потребителям г.Твери, в соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях», является субъектом естественной монополии.

Согласно статье 5 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии.

В соответствии с пунктами 3.5, 3.6. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 № 5, зарегистрирован в Минюсте России 23.05.2007 № 9541) и согласно пункту 1.4 «Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке» (утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, зарегистрирован в Минюсте России

02.08.2010 № 18026), не требуется проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии. Следовательно, ОАО «ТКС» занимает на вышеуказанном рынке доминирующее положение в границах г. Твери в пределах расположения находящихся в субаренде коммуникаций, с долей 100%.

Доводов или доказательств, свидетельствующих об обратном ОАО «ТКС» в порядке части 4 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» не представлено.

Муниципальное имущество, которое используется ОАО «ТКС» при оказании услуг по передаче и распределению тепловой энергии для нужд теплоснабжения и горячего водоснабжения, находилось в 2010 году в субаренде указанного хозяйствующего субъекта на основании заключенного между ОАО «ТГК №2» и ОАО «ТКС» договора от 31.12.2009 №0001-2859-09.

Поставляемая ОАО «ТКС» хозяйствующим субъектам тепловая энергия производится как источниками тепловой энергии (котельными), находящимися в ведении на законном основании, так и покупается у ОАО «Территориальная генерирующая компания № 2» и других организаций.

В силу вышеуказанных обстоятельств и в соответствии с пунктом 11 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» ОАО «ТКС» является теплоснабжающей организацией и на него распространяются соответствующие регулятивные нормы указанного Закона.

Из материалов дела следует, что между ООО «Галантерея» и ОАО «Территориальная генерирующая компания № 2» (далее – ОАО «ТГК №2») заключен Договора энергоснабжения № 2550 от 28.11.2008 (на поставку тепловой энергии в горячей воде) со сроком действия до 15.10.2009.

В соответствии с заключенным между ОАО «ТГК №2», ОАО «ТКС» и ООО «Галантерея» Соглашением от 26.11.2009 о замене энергоснабжающей (ресурсоснабжающей) организации по договору на поставку тепловой энергии и теплоносителя от 28.11.2008 № 2550 организацией, взявшей на себя обязательство поставлять тепловую энергию в горячей воде ООО «Галантерея» является ОАО «ТКС».

В соответствии с пунктом 12.1 Договора № 2550 от 28.11.2008, Договор считается ежегодно продленным на тех же условиях, если за 1 месяц до окончания срока действия одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Сторона решившая расторгнуть Договор, должна направить другой стороне письменное уведомление о намерении расторгнуть настоящий договор не позднее, чем за тридцать дней.

Таким образом, Договор от 28.11.2008 №2550 считается продленным до 15.10.2010 и далее до 15.10.2011.

Приложением №3 к Договору энергоснабжения от 28.11.2008 №2550, установлена граница ответственности ОАО «ТКС» и ООО «Галантерея», Приложением №4 к вышеуказанному договору установлена ответственность Энергоснабжающей организации по отпуску тепловой энергии.

Из представленных ООО «Галантерея» материалов следует, что в течении отопительных периодов 2008-2009гг., 2009-2010гг., а также начавшемся отопительном периоде 2010-2011гг. в нарушение условий Договора от 28.11.2008 № 2550 ОАО «ТГК №2», а затем ОАО «ТКС» не поставляло тепловую энергию ООО «Галантерея» по причине разрыва на участке теплотрассы от ТК-921-7 до ТК-7Б-14.

ОАО «ТГК №2» было поставлено ООО «Галантерея» в известность о причинах и сроках отсутствия услуги теплоснабжения, факт отсутствия теплоснабжения зафиксирован в Акте от 04.12.2008 и подписан в том числе инженером района эксплуатации тепловых сетей ОАО «ТГК №2» Хаит М.Я., однако действия по

обеспечению ООО «Галантерея» тепловой энергией ОАО «ТГК №2» не предпринимались.

Согласно Акту обследования объекта от 01.04.2010, Комиссией, в присутствии в том числе заместителя главного инженера тепловых сетей ОАО «ТКС» Адамовича А.П. проведено обследование объекта, расположенного по адресу: ул.Коминтерна, д.79 на предмет обеспечения централизованного теплоснабжения ООО «Галантерея» и установлено, что централизованное теплоснабжение отсутствует в ТК 7Б-14 по причинам видимого разрыва трубопровода в сторону ТК-921-1.

В нарушение условий Договора от 28.11.2008 № 2550 ОАО «ТКС» не поставляло тепловую энергию ООО «Галантерея», а также не производило никаких действий по восстановлению работоспособности системы теплоснабжения, в связи с чем ООО «Галантерея» было лишено возможности получить тепловую энергию в горячей воде и выбрать весь объем тепловой энергии, предусмотренный Приложением №1 к Договору от 28.11.2008 №2550.

ООО «Галантерея» письмом от 20.09.2010 №37 обратилось в адрес ОАО «ТКС» о проведении на участке трассы от ТК-921-7 до ТК-7Б-14 необходимых ремонтных работ и гидравлических испытаний, сообщив о готовности возместить ОАО «ТКС» затраты, связанные с указанными ремонтными работами и гидравлическими испытаниями.

ОАО «ТКС» исходящим от 23.09.2010 № 6100-027/08-481 в одностороннем порядке со ссылкой на статью 546 и пункт 3 статьи 523 ГК РФ уведомило ООО «Галантерея» о расторжении в одностороннем порядке Договора энергоснабжения № 2550 от 28.11.2008 (на поставку тепловой энергии в горячей воде), мотивируя неоднократной невыборкой товара.

Действия ОАО «ТКС» по расторжению в одностороннем порядке Договора энергоснабжения № 2550 от 28.11.2008 с ООО «Галантерея» (на поставку тепловой энергии в горячей воде) являются неправомерными в связи с нижеследующим.

В соответствии со статьей 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

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.

В соответствии статьей 548 ГК РФ правила, предусмотренные статьями 539 - 547 указанного Кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Федеральный закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (вступивший в силу 30.07.2010) не содержит норм, предоставляющих теплоснабжающей организации право одностороннего расторжения договора с потребителем в связи с неоднократной невыборкой товара.

Согласно статьям 309 - 310 Гражданского кодекса Российской Федерации, обязательства должны исполняться надлежащим образом, односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, установленных законом.

Кроме того, Договором энергоснабжения от 28.11.2008 № 2550 (на поставку тепловой энергии в горячей воде) не предусмотрено право энергоснабжающей организации на его одностороннее расторжение в связи с неоднократной невыборкой ООО «Галантерея» товара.

Согласно пункту 3 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон, в том числе, нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях неоднократного нарушения сроков оплаты товаров и неоднократной невыборки товаров.

ОАО «ТКС» было поставлено в известность об отсутствии у ООО «Галантерея» возможности получить тепловую энергию в горячей воде и выбрать весь объем тепловой энергии по причине аварии на теплотрассе от ТК-921-7 до ТК-7Б-14, однако не приняло меры по поставке тепловой энергии ООО «Галантерея». Таким образом, в данном случае отсутствует факт невыборки ООО «Галантерея» тепловой энергии, поскольку тепловая энергия ОАО «ТКС» не поставлялась.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 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, в том числе такие действия как экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Действия должностного лица ОАО «ТКС» - заместителя генерального директора по коммерческим вопросам ОАО «ТКС» (...), направленные на расторжение в одностороннем порядке Договора от 28.11.2008 № 2550 энергоснабжения (на поставку тепловой энергии в горячей воде) с ООО «Галантерея», противоречат действующему законодательству, в том числе части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (введена Федеральным законом от 09.04.2007 N 45-ФЗ) совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Дата совершения административного правонарушения – 23.09.2010 (дата направления письма от 23.09.2010 № 6100-027/08-481 об одностороннем расторжении с

ООО «Галантерея» Договора энергоснабжения № 2550 от 28.11.2008 (на поставку тепловой энергии в горячей воде).

Место совершения административного правонарушения – г.Тверь.

В соответствии со статьей 24.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

Согласно части 1 статьи 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Действия должностного лица ОАО «ТКС» - заместителя генерального директора по коммерческим вопросам ОАО «ТКС» (...) являются неправомерными, виновными, свидетельствует о пренебрежительном отношении к соблюдению требований законодательства, об отсутствии с его стороны должной степени заботливости и осмотрительности при взаимодействии с потребителем теплоэнергии ООО «Галантерея».

Виновность должностного лица ОАО «ТКС» - заместителя генерального директора по коммерческим вопросам ОАО «ТКС» (...) в совершении административного правонарушения подтверждается материалами дела № 03-6/1-35-2010, которым установлен факт злоупотребления доминирующим положением на рынке и протоколом № 03-5/1-21-2011.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность - отсутствие факта привлечения к административной ответственности за однородные правонарушения, прекращение противоправного поведения до принятия решения по делу № 03-6/1-35-2010 по существу.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Учитывая фактические обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения настоящего дела, учитывая положения пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, отсутствуют основания для применения статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предусматривающей возможность освобождения от административной ответственности вследствие малозначительности.

При рассмотрении настоящего дела учитывается имущественное и финансовое положение заместителя генерального директора по коммерческим вопросам ОАО «ТКС» (...), характер совершенного им административного правонарушения, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность..

Руководствуясь статьями 3.5, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и частью 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать заместителя генерального директора по коммерческим вопросам ОАО «ТКС» (...) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на заместителя генерального директора по коммерческим вопросам ОАО «ТКС» (...) административный штраф в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей.

В соответствии с п.1 ст.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Реквизиты для перечисления штрафов за нарушение антимонопольного законодательства:

Получатель:

УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 690501001

Р/сч. № 40101810600000010005 в ГРКЦ ГУ Банка России по Тверской обл. г.Тверь
БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 0000 140

ОКАТО 28401000000

Назначение платежа – штраф за нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России

Л.В.Посохова

Копия постановления по делу № 03-5/1-21-2011 направлена почтой.