

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о прекращении производства по делу № 03-5/1-29-2011
об административном правонарушении

«09» ноября 2011 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Посохова Л.В., рассмотрев протокол № 03-5/1-29-2011 от 09.11.2011, материалы дела № 03-6/1-16-2011 возбужденного в отношении юридического лица - Открытого акционерного общества «Тверские коммунальные системы» (далее ОАО «ТКС», ИНН (...), ОГРН (...),

в отсутствие законного представителя ОАО «ТКС», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,
в присутствии представителя по доверенности (...),

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России) по заявлению ТСЖ «Луначарского, д.9 рассмотрено дело № 03-6/1-16-2011 о нарушении ОАО «ТКС» статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции).

Решением по делу № 03-6/1-16-2011, изготовленным в полном объеме 06.06.2011, установлено следующее.

Приказом Тверского УФАС России от 22.03.2006 №28 ОАО «ТКС» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов с долей более 50% по позиции «услуги по распределению тепловой энергии» в г. Тверь в границах расположения коммуникаций ОАО «ТКС».

Кроме того, 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.

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.

В соответствии частью 1 статьи 10 Закона запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Между ОАО «ТГК-2» и ТСЖ «Луначарского,9» заключен договор от 01.03.2006 №173 на поставку тепловой энергии и теплоносителя.

На основании договора от 31.12.2009 №0001-2859-09 между ОАО «ТГК №2» и ОАО «ТКС», последний с 01.01.2010 принял на себя обязательства по поставке тепловой энергии и теплоносителя потребителям, в том числе ТСЖ «Луначарского,9».

Согласно письму от 13.01.2010 ТСЖ «Луначарского,9» не подписало трехстороннее Соглашение к договору от 01.03.2006 №173 о замене ресурсоснабжающей организации и отказалось подписать договор от 01.03.2010 №173 по причинам разногласий по условиям оплаты потерь тепловой энергии до узла учета ТСЖ «Луначарского,9», на момент рассмотрения Комиссией Тверского УФАС России дела № 03-6/1-16-2011 договор на поставку тепловой энергии и теплоносителя в горячей воде между ними не заключен.

Несмотря на отсутствие письменного договора поставки тепловой энергии ОАО «ТКС», начиная с 01.01.2010. осуществляет поставку тепловой энергии в жилой дом №9 по ул. Луначарского г. Твери, управление которым осуществляет ТСЖ «Луначарского,9», выставляет в адрес последнего счета, ТСЖ «Луначарского,9» производит оплату услуг теплоснабжения, а население потребляет коммунальный ресурс – тепловую энергию в горячей воде, что свидетельствует о наличии между ТСЖ «Луначарского,9» и ОАО «ТКС» фактических договорных отношений.

ОАО «ТКС» в феврале, марте, апреле, декабре 2010г. и январе 2011г. помимо платы за тепловую энергию и теплоноситель по показаниям прибора учета, установленного на вводе в дом, включило в счета на оплату стоимость потерь тепловой энергии и невозврат горячей воды в тепловых сетях, не принадлежащих ТСЖ «Луначарского,9»,

АО «ТКС» (исх. от 17.03.2011 №016/12-161 и от 21.03.2011 №016/12-169) полагает, что поскольку тепловые сети от ТК-382 до дома №9 по ул. Луначарского г. Твери не находятся на его балансе, ТСЖ «Луначарского,9» обязано оплачивать потери тепловой энергии. Кроме того, согласно договору от 01.01.2006, заключенного между ТСЖ «Града» и ТСЖ «Луначарского,9», определен порядок эксплуатации и технического обслуживания участка трубопровода от ТК-328 до домов №5 и №9 по ул. Луначарского.

Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев имеющиеся в деле материалы и пояснения представителей сторон, пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 15 постановления Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 N 307 (ред. от 29.07.2010) «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», размер платы за горячее водоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации.

В случае если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив либо управляющая организация, то расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем горячей воды и тепловой энергии осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

В соответствии с пунктом 4 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 г. N 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее Закон о теплоснабжении), затраты на обеспечение передачи тепловой энергии и(или) теплоносителя по тепловым сетям включаются в состав тарифа на тепловую энергию, реализуемую теплоснабжающей организацией потребителям тепловой энергии, в порядке, установленном основами ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1.3 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Минтопэнерго РФ 12.09.1995 N Вк-4936, расчеты потребителей тепловой энергии с энергоснабжающими организациями за полученное ими тепло осуществляются на основании показаний приборов учета и контроля параметров теплоносителя, установленных у потребителя и допущенных в эксплуатацию в качестве коммерческих в соответствии с требованиями настоящих Правил.

Согласно свидетельству о государственной регистрации права от 15.03.2010 69-АБ №649986 система теплоснабжения в районе д. №5 корпус 1, дома №7/36 и дома №9 по ул. Луначарского, протяженностью 290,6 метров является собственностью муниципального образования г. Тверь.

По информации департамента жилищно-коммунального хозяйства администрации города Твери (вх. от 18.04.2011 №1548) система теплоснабжения в районе д. №5 корпус 1, дома №7/36 и дома №9 по ул. Луначарского, протяженностью 290,6 метров передана дополнительным соглашением от 30.12.2010 к договору от 01.09.2010 №1 в безвозмездное пользование МУП «Сахарово».

Кроме того, договор от 01.01.2006, заключенный между ТСЖ «Луначарского,9» и ТСЖ «Града» согласно пункту 5.2 автоматически прекратил действие, поскольку к ТК-382 с 2008г. подключены иные абоненты, жилой дом №5 корпус 1 и жилой дом №9 корпус 1 по ул. Луначарского.

Следовательно, ОАО «ТКС» в соответствии с действующим законодательством не вправе требовать оплату потерь тепловой энергии в тепловых сетях, принадлежащих муниципальному образованию г. Тверь и переданных 30.12.2010 в безвозмездное пользование МУП «Сахарово».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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.

Таким образом, действия ОАО «ТКС» по начислению ТСЖ «Луначарского,9» оплаты потерь тепловой энергии и невозврата горячей воды в не принадлежащих последнему тепловых сетях – до узла учета ТСЖ «Луначарского,9» являются нарушением антимонопольного законодательства и ущемляют интересы ТСЖ «Луначарского,9».

В соответствии со статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В действиях ОАО «ТКС» по начислению ТСЖ «Луначарского,9» оплаты потерь тепловой энергии и невозврата горячей воды в не принадлежащих последнему тепловых сетях содержится событие административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – период с декабря 2010 года по январь 2011 года.

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 ОАО «ТКС» являются неправомерными, виновными, свидетельствуют о пренебрежительном отношении к соблюдению требований законодательства, об отсутствии с его стороны должной степени заботливости и осмотрительности при взаимодействии с Абонентами.

При рассмотрении настоящего дела учитывается следующее.

Действия ОАО «ТКС», хотя и являются неправомерными, однако, не привели к существенному нарушению охраняемых общественных отношений. После поучения в ходе рассмотрения дела информации о том, что спорные тепловые сети переданы МУП «Сахарова», ОАО «ТКС» не только прекратило включать в счета требование об оплате потерь в сетях, не принадлежащих ТСЖ «Луначарского,9», но и откорректировало предыдущие счета. Кроме того, ОАО «ТКС» не прекращало поставку тепловой энергии и не направляло в адрес ТСЖ «Луначарского,9» каких-либо писем, содержащих угрозу прекращения теплоснабжения в связи с отказом оплачивать потери в сетях.

В соответствии со статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Учитывая фактические обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения настоящего дела, учитывая положения пунктов 18 и 18.1 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, применительно к обстоятельствам совершенного ОАО «ТКС» деяния имеются основания для применения статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предусматривающей возможность освобождения от административной ответственности вследствие малозначительности.

Руководствуясь статьями 2.9 и 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

постановил:

1. Дело № 03-5/1-29-2011 в отношении Открытого акционерного общества «Тверские коммунальные системы» о нарушении статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производством прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. Объявить Открытому акционерному обществу «Тверские коммунальные системы» устное замечание.

Заместитель руководителя управления

Л.В.Посохова

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

Копия постановления по делу № 03-5/1-29-2011 направлена почтой.