



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД КОСТРОМСКОЙ ОБЛАСТИ

156961, г. Кострома, ул. Долматова, д. 2

E-mail: [info@kostroma.arbitr.ru](mailto:info@kostroma.arbitr.ru)

<http://kostroma.arbitr.ru>

---

Именем Российской Федерации

### Р Е Ш Е Н И Е

Дело № А31-5080/2011

г. Кострома

03 августа 2011 года

Резолютивная часть решения объявлена 02 августа 2011 года.

Полный текст решения изготовлен 03 августа 2011 года.

Арбитражный суд Костромской области в составе судьи Зиновьева Андрея Викторовича, рассмотрев в открытом судебном заседании заявление общества с ограниченной ответственностью «Нерехтские тепловые сети»

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Костромской области

об обжаловании постановления от 03.06.2011 № 04-13/270 по делу об административном правонарушении

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Ефремовой Т.А.

при участии в судебном заседании:

от заявителя – не явился,

от административного органа – Магомеднабиев Т.М., старший гос.инспектор, доверенность от 12.01.2011 № 03/04.

установил:

общество с ограниченной ответственностью «Нерехтские тепловые сети» (далее – Общество, заявитель, ООО «НТС») обратилось в Арбитражный суд Костромской области с заявлением об обжаловании постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – Управление, административный орган) от 03.06.2011 № 04-13/270, которым администрация была привлечена к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ, в виде штрафа в размере 264414 руб.

Заявитель ходатайствует о рассмотрении дела в отсутствие представителя, поддерживает заявленные требования, просит снизить размер штрафа до 100000 руб.

Представитель Управления возражает против заявленных требований по доводам, изложенным в отзыве на заявление.

Исследовав материалы дела об административном правонарушении, заслушав представителя Управления, суд установил следующее.

15.03.2011 Комиссия Костромского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) приняла решение по делу № 04-69/915 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с которым был признан факт нарушения ООО «НТС» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), что выразилось в незаконном ограничении горячего водоснабжения с 26.10.2010 по 03.11.2010 в многоквартирные жилые дома г. Нерехты, находящиеся в управлении ООО «Управляющая компания - Гранд Строй» (далее - ООО «Гранд Строй»), повлекшем ущемление прав и законных интересов граждан, проживающих в указанных многоквартирных домах, добросовестно оплачивающих данную коммунальную услугу, а также нарушение прав ООО «Гранд Строй» в сфере его предпринимательской

деятельности в виде создания' препятствий для исполнения ООО «Гранд Строй» своих обязанностей перед жителями указанных многоквартирных домов по предоставлению им коммунальных услуг по горячему водоснабжению.

Основанием для возбуждения дела № 04-69/915 о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление ООО «Гранд Строй» о незаконном ограничении ООО «НТС» поставки тепловой энергии в виде горячей воды в многоквартирные жилые дома г. Нерехты, находящиеся в управлении ООО «Гранд Строй».

25.10.2010 в 16ч.30мин. в ООО «Гранд Строй» поступило уведомление от ООО «НТС» о введении ограничения поставки тепловой энергии с 26.10.2010 с 16ч.30мин. в связи с задолженностью ООО «Гранд Строй» по оплате за поставленную тепловую энергию.

26.10.2010 ООО «НТС» произвело отключение горячего водоснабжения в многоквартирные жилые дома города Нерехты, находящиеся в управлении ООО «Гранд Строй», по адресам: ул. Дружбы, дома 11, Па, 13, 15, ул. А.Смирнова, дома 18а, 20, ул. К.Либкнехта, дома 16, 18, 20, 34, ул. Кирова, дом 41, ул. Октябрьская, дом 7, ул. Металлистов, дом 10, ул. Молодежная, дома 5а, 7, 9, ул. Нерехтская, дома 18, 42а, ул. Чкалова, дом 4 (далее - многоквартирные дома). В связи с достигнутым соглашением между ООО «НТС» и ООО «Гранд Строй» об урегулировании разногласий по расчетам, 03.11.2010 ООО «НТС» возобновило подачу горячего водоснабжения в многоквартирные дома.

Поскольку теплопринимающее оборудование многоквартирных домов, находящихся в управлении ООО «Гранд Строй», в которых было произведено отключение горячего водоснабжения, подключено только к тепловым сетям ООО «НТС», услуги по поставке тепловой энергии, оказываемые ООО «НТС» не могут быть заменены ООО «Гранд Строй»

иными услугами, равно как не могут быть заменены ООО «Гранд Строй» услугами теплоснабжения других организаций.

Таким образом, положение ООО «НТС» на рынке услуг по поставке тепловой энергии ООО «Гранд Строй» расценивается как положение субъекта естественной монополии (доминирующее положение).

На основании приказа директора ООО «НТС» от 26.10.2010 № 130 было введено с 26.10.2010 ограничение поставки тепловой энергии в Многоквартирные дома, находящиеся в управлении ООО «Гранд Строй». Факты введения указанного ограничения подтверждаются соответствующими актами, подписанными начальниками участков и начальником АДС ООО «НТС».

На основании приказа директора ООО «НТС» от 03.11.2010 была возобновлена с 03.11.2010 поставка тепловой энергии в многоквартирные дома, находящиеся в управлении ООО «Гранд Строй», в связи с достигнутым соглашением об урегулировании разногласий по расчетам. Факты возобновления поставки тепловой энергии в указанные многоквартирные дома подтверждаются соответствующими актами, подписанными начальниками участков и начальником АДС ООО «НТС».

В ходе рассмотрения дела ООО «НТС» пояснило, что для выработки ресурса и осуществления технологического процесса деятельности предприятия ООО «НТС», а, соответственно, для исполнения перед ООО «Гранд Строй» обязательств по Договору ресурсоснабжения от 01.01.2009 № 06 (далее - Договор № 06), ООО «НТС» были заключены договоры с поставщиками ресурсов: с ООО «Костромарегионгаз» - на поставку газа, с ОАО «Костромская сбытовая компания» - на поставку электроэнергии, с ООО «Водоканалсервис» - на поставку воды. Согласно условиям данных договоров, ООО «НТС» как потребитель соответствующих ресурсов обязано своевременно их оплачивать. Условиями данных договоров предусмотрено ограничение и (или) полное прекращение поставки соответствующих

ресурсов поставщиками в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за поставленный ресурс со стороны ООО «НТС». В связи с имевшейся задолженностью за поставленный ресурс в адрес ООО «НТС» поступили следующие уведомления о введении ограничения подачи ресурсов:

- от ОАО «Костромская сбытовая компания» - 5 уведомлений (от 22.07.2010, от 10.08.2010, от 20.09.2010, от 11.10.2010, от 27.10.2010);

- от ООО «Водоканалсервис» - 4 уведомления (от 19.08.2010, от 15.10.2010, от 26.10.2010, от 01.11.2010);

- от ООО «Костромарегионгаз» -1 уведомление (от 28.09.2010).

Задолженность ООО «НТС», явившаяся основанием для прекращения поставки ресурсов в котельные ООО «НТС», сформировалась из-за несвоевременных расчетов потребителей за поставленную тепловую энергию. Основными потребителями тепловой энергии являются управляющие организации (ООО «Стройтехмонтаж Плюс», ООО «Гранд Строй»), обслуживающие многоквартирные жилые дома и являющиеся исполнителями коммунальных услуг.

Более того, согласно распоряжению Главы городского поселения город Нерехта от 28.10.2010 № 276-р, введение ограничения горячего водоснабжения в Многоквартирные дома было возможно до 29.11.2010.

Комиссия не согласилась с доводами ООО «НТС» по следующим основаниям.

По состоянию на 26.10.2010 (дата введения ограничения подачи горячего водоснабжения) ООО «НТС» имело возможность производить и поставлять тепловую энергию в Многоквартирные дома, находящиеся в управлении ООО «Гранд Строй». Доказательств прекращения с 26.10.2010 по 03.11.2010 подачи газа, электроэнергии, воды в котельные ООО «НТС» не представлено. Кроме того, ООО «НТС» не ограничивало в рассматриваемый период подачу горячего водоснабжения в многоквартирные жилые дома, находящиеся в управлении другой управляющей организации - ООО

«Стройтехмонтаж Плюс», ограничение коснулось лишь Многоквартирных домов, находящихся в управлении ООО «Гранд Строй».

Что касается распоряжения Главы городского поселения город Нерехта от 28.10.2010 № 276-р, то Комиссия посчитала, что данное распоряжение не дает права ООО «НТС» ограничивать горячее водоснабжение Многоквартирных домов до 29.11.2010. Указанное распоряжение ООО «НТС» имело право не исполнять, поскольку в полномочия Главы городского поселения город Нерехта не входит дача обязательных для исполнения указаний хозяйствующим субъектам.

По результатам рассмотрения дела № 04-69/915 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия приняла решение от 15.03.2011 (резюлютивная часть оглашена 09.03.2011) о признании в действиях ООО «НТС» нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, что выразилось в незаконном ограничении горячего водоснабжения в Многоквартирные дома, находящиеся в управлении ООО «Гранд Строй» и повлекло ущемление прав и законных интересов граждан, проживающих в указанных Многоквартирных домах, добросовестно оплачивающих данную коммунальную услугу, а также повлекло нарушение прав ООО «Гранд Строй» в сфере его предпринимательской деятельности в виде создания препятствий для исполнения ООО «Гранд Строй» своих обязанностей перед жителями указанных многоквартирных домов по предоставлению им коммунальных услуг по горячему водоснабжению.

За нарушение требований статьи 10 Закона о защите конкуренции предусмотрена административная ответственность по статье 14.31 КоАП.

В соответствии со статьей 14.31 КоАП, совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей

14.31.1 КоАП, - 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.

24.05.2011 уполномоченным должностным лицом Костромского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении № АД 04-13/270 в отношении ООО «НТС» по статье 14.31 КоАП, в связи с наличием в его действиях нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (злоупотребление доминирующим положением).

03 июня 2011 г. заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области вынесено постановление по делу № 04-13/270 в отношении ООО «Нерехтские тепловые сети». Согласно вынесенному постановлению ООО «Нерехтские тепловые сети» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 Кодекса об административных правонарушениях и назначено наказание в виде штрафа в размере 264414 рублей.

Общество обжаловало постановление в арбитражный суд, просит изменить постановление в части размера штрафа и снизить штраф до 100000 рублей. В обоснование своих доводов заявитель указал, что ООО «Нерехтские тепловые сети» было вынуждено применить данную меру ответственности к ООО «УК «Гранд-строй», так как задолженность ООО «УК «Гранд Строй» согласно акту сверки взаимных расчетов по состоянию на 31.12.2010 года составляет 11147426,09 рублей при сальдо на 01 октября 2010 года в размере 9372356,06 рублей.

В связи с тем, что ООО «Нерехтские тепловые сети» зависимы по расчетам с Поставщиками от поступлений денежных средств от управляющих компаний, то примененная мера по введению ограничения в дома, находящиеся в управлении ООО «УК «Гранд Строй» и имеющей задолженность, удерживая денежные средства, поступившие от населения, перед ООО «Нерехтские тепловые сети» в размере 11147426,09 рублей, была крайней и вынужденной. Общество неоднократно обращалось в Арбитражный суд Костромской области о взыскании задолженности с ООО «УК «Гранд Строй», полагает, что в полной и должной степени использовало возможность взыскания денежных средств за поставленный ресурс.

Суд, исследовав и оценив материалы дела, не находит оснований для изменения обжалуемого постановления.

Поводом для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «НТС» послужило вступившее в силу решение управления от 15 марта 2011 г. по делу № 04-69/915 о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с данным решением был признан факт нарушения со стороны ООО «НТС» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), что выразилось в незаконном ограничении горячего водоснабжения с 26.10.2010 по 03.11.2010 в многоквартирные жилые дома,



находящиеся в управлении ООО «Управляющая компания - Гранд Строй» (далее - ООО «Гранд Строй»), повлекшем ущемление прав и законных интересов граждан, проживающих в указанных многоквартирных домах, добросовестно оплачивающих данную коммунальную услугу, а также нарушение прав ООО «Гранд Строй» в сфере его предпринимательской деятельности в виде создания препятствий для исполнения ООО «Гранд Строй» своих обязанностей перед указанными жителями по предоставлению им коммунальных услуг по горячему водоснабжению. Указанное решение ООО «НТС» в судебном порядке не обжаловалось.

Согласно части 1 статьи 10 Закона 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, 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 (пункт 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической

концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Приказом Костромского УФАС России от 04.12.2006 № 151 ООО «НТС» включено в Реестр хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, с долей более 50% на рынке тепловой энергии города Нерехты в границах прохождения тепловых сетей предприятия.

Кроме того, в соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

При этом под естественной монополией понимается (в силу положений, установленных статьей 4 Закона о естественных монополиях) состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном

товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Из смысла пункта 2 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) следует, что необходимым условием оказания услуги теплоснабжения является наличие у абонента энергопринимающего устройства, присоединенного к тепловым сетям.

В соответствии со статьей 2 Конституции Российской Федерации человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием (статья 18 Конституции Российской Федерации).

Частью 4 статьи 3 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ) предусмотрено, что никто не может быть ограничен в праве пользования жилищем, в том числе в праве получения коммунальных услуг, иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены ЖК РФ, другими федеральными законами.

В случае несоответствия норм жилищного законодательства, содержащихся в федеральных законах и иных нормативных правовых актах Российской Федерации, законах и иных нормативных правовых актах субъектов Российской Федерации, нормативных правовых актах органов местного самоуправления, положениям ЖК РФ применяются положения ЖК РФ (часть 8 статьи 5 ЖК РФ).

В соответствии с частью 4 статьи 154 ЖК РФ плата за коммунальные услуги включает в себя плату за холодное и горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение, отопление.

Пунктом 6 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила № 307), предусмотрено, что в состав коммунальных услуг, предоставляемых потребителю, в зависимости от степени благоустройства многоквартирного дома или жилого дома входит горячее водоснабжение. Горячее водоснабжение - это круглосуточное обеспечение потребителя горячей водой надлежащего качества, подаваемой в необходимых объемах по присоединенной сети в жилое помещение.

Согласно пункту 9 Правил № 307 при предоставлении коммунальных услуг должна быть обеспечена бесперебойная подача в жилое помещение коммунальных ресурсов надлежащего качества в объемах необходимых потребителю.

В соответствии с подпунктами «а», «б» пункта 49 Правил № 307 исполнитель обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах; предоставлять потребителю коммунальные услуги надлежащего качества, безопасные для его жизни, здоровья и не причиняющие вреда его имуществу, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Правилами № 307 и договором.

Согласно подпункту «а» пункта 51 Правил № 307 потребитель имеет право получать в необходимых объемах коммунальные услуги надлежащего качества, безопасные для его жизни, здоровья и не причиняющие вреда его имуществу.

В соответствии с пунктом 85 Правил № 307 приостановление или ограничение предоставления коммунальных услуг (либо подачи коммунальных ресурсов) потребителям, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, не допускается.

Между ООО «НТС» и ООО «Гранд Строй» заключен Договор № 06, по условиям которого ресурсоснабжающая организация (ООО «НТС»)

обязуется подавать исполнителю (ООО «Гранд Строй») тепловую энергию в необходимом объеме и соответствующего качества, а исполнитель обязуется ее оплачивать.

Согласно пункту 2.1.1 договоров управления многоквартирными домами, заключенных между ООО «Гранд Строй» и собственниками помещений в Многоквартирных домах, управляющая компания (ООО «Гранд Строй») обязана обеспечить предоставление коммунальных услуг путем заключения договоров энергоснабжения (теплоснабжения, электроснабжения, холодного и горячего водоснабжения, водоотведения) с ресурсоснабжающими организациями от своего имени по поручению и за счет указанных собственников, осуществлять контроль за соблюдением условий договоров, качеством и количеством поставляемых коммунальных услуг, их исполнением.

Согласно пункту 1 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии организациям-потребителям при частичной и несвоевременной оплате поданных им топливно-энергетических ресурсов, утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 № 1 (далее - Порядок № 1), данный порядок определяет последовательность действий энергоснабжающей или газоснабжающей организации по прекращению или ограничению подачи топливно - энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии и газа) на основании пункта 5 статьи 486 и пункта 1 статьи 546 ГК РФ при неоднократном нарушении организацией - потребителем сроков оплаты поданных ей (использованных ею) топливно - энергетических ресурсов (неоплата за два периода платежа, установленных договором).

Пунктом 3 Порядка № 1 установлена следующая процедура прекращения горячего водоснабжения:

- при неоплате организацией - потребителем поданных ей (использованных ею) топливно-энергетических ресурсов за один период

платежа, установленный договором, энергоснабжающая организация предупреждает организацию - потребителя, что в случае неуплаты задолженности до истечения второго периода платежа может быть ограничена подача (потребление) соответствующих топливно-энергетических ресурсов;

- при задержке платежей сверх установленного в предупреждении срока энергоснабжающая или газоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи (потребления) топливно-энергетических ресурсов до уровня аварийной брони, если иное не предусмотрено договором. При введении указанного ограничения энергоснабжающая или газоснабжающая организация извещает об этом организацию - потребителя, за сутки до введения ограничения.

Исходя из данного положения, следует, что потребителю - юридическому лицу - можно прекратить оказание услуг горячего водоснабжения.

Данная норма коррелирует с положениями, установленными подпунктом «д» пункта 50 Правил № 307, согласно которой исполнитель (в рассматриваемом случае это ООО «Гранд Строй») имеет право, в том числе, приостанавливать или ограничивать в порядке, установленном разделом X Правил № 307, подачу потребителю горячей воды.

Согласно подпункту «а» пункта 80 Правил № 307 (находящегося в разделе X Правил № 307) ООО «Гранд Строй» вправе приостановить или ограничить предоставление коммунальных услуг через 1 месяц после письменного предупреждения (уведомления) потребителя в случае неполной оплаты потребителем коммунальных услуг.

Под неполной оплатой коммунальных услуг понимается наличие у потребителя задолженности по оплате одной или нескольких коммунальных услуг, превышающей 6 ежемесячных размеров платы, определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и

тарифов, действующих на день ограничения предоставления коммунальных услуг, при условии отсутствия соглашения о погашении задолженности, заключенного потребителем с исполнителем, и (или) при невыполнении условий такого соглашения.

После предупреждения ООО «Гранд Строй» вправе приостановить или ограничить горячее водоснабжение в следующем порядке (в силу положений пункта 81 Правил № 307):

- при непогашении задолженности в течение установленного в уведомлении срока исполнитель вправе ограничить предоставление указанных в уведомлении коммунальных услуг с предварительным (за 3 суток) письменным извещением потребителя;

- в случае непогашения образовавшейся задолженности и по истечении 1 месяца со дня введения ограничения предоставления коммунальных услуг исполнитель имеет право приостановить предоставление коммунальных услуг, за исключением отопления, холодного водоснабжения и водоотведения.

Таким образом, ООО «Гранд Строй» не имеет правовой возможности ограничить и тем более приостановить поставку горячего водоснабжения потребителю, имеющему задолженность по оплате данного коммунального ресурса меньшую, чем 6 ежемесячных размеров соответствующим образом определенной платы.

При этом пунктом 1 статьи 548 ГК РФ предусмотрено, что правила, предусмотренные статьями 539 - 547 ГК РФ, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Согласно пунктам 2-3 Правил № 307 отношения, связанные с предоставлением услуг по горячему водоснабжению, урегулированы Правилами № 307, в соответствии с пунктом 4 которых коммунальные услуги предоставляются потребителю на основании договора, заключаемого

исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Потребителем, в соответствии с Правилами № 307, является, в частности, гражданин, использующий коммунальные услуги для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, которому в соответствии с пунктом 9

Правил № 307 должна быть обеспечена бесперебойная подача в жилое помещение коммунальных ресурсов надлежащего качества в объемах, необходимых потребителю.

Следовательно, в обязанности ООО «Гранд Строй» входит заключение договора на горячее водоснабжение и оплата услуг по его осуществлению, в связи с чем, ООО «Гранд Строй» будет являться посредником между теплоснабжающей организацией и гражданами, которые проживают в Многоквартирных домах и являются непосредственными потребителями.

Согласно списку добросовестных плательщиков, представленному ООО «Гранд Строй», большая часть граждан, проживающих в Многоквартирных домах, находящихся в управлении ООО «Гранд Строй», добросовестно оплачивают услугу по горячему водоснабжению.

Таким образом, двухмесячная задолженность, определенная ГК РФ и Порядком № 1, которая позволяет ограничить поставку тепловой энергии, не может применяться к ООО «Гранд Строй», которое не имеет правовой возможности не только приостановить поставку горячей воды гражданам, имеющим задолженность за горячую воду меньше, чем за 6 месяцев, но и вообще воздействовать на них путем введения ограничений.

В этой связи данные положения, установленные ГК РФ и Порядком № 1, не применяются, в том числе, по причине ограничений, установленных пунктом 1 статьи 548 ГК РФ и пунктом 8 Правил № 307, согласно которому условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с



ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить Правилам № 307.

Таким образом, ограничение режима потребления тепловой энергии в отношении потребителей, не имеющих задолженности по оплате, запрещено.

В этой связи ООО «НТС», ограничив горячее водоснабжение в многоквартирные дома, находящиеся в управлении ООО «Гранд Строй», злоупотребило своим доминирующим положением на рынке услуг по теплоснабжению.

Действия ООО «НТС» привели к нарушению прав и законных интересов ООО «Гранд Строй» в сфере его предпринимательской деятельности, так как ООО «НТС» создало препятствия для исполнения управляющей организацией своих обязанностей перед жителями многоквартирных домов по предоставлению им коммунальных услуг (в соответствии с действующим законодательством и договорами управления многоквартирными домами).

Прекращение подачи ресурса тепловой энергии для горячего водоснабжения, а как следствие, прекращение горячего водоснабжения собственникам помещений в Многоквартирных домах, находящихся в управлении ООО «Гранд Строй», носит характер меры ответственности ООО «Гранд Строй» за неисполнение условий Договора № 06 по оплате за поставленный ресурс.

При выборе способа защиты своих прав ООО «НТС» должно было учитывать положения ГК РФ, в соответствии с которым не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребления правом в иных формах. Согласно части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением злоупотребления правом.

Имея возможность выбора адекватного способа защиты собственных коммерческих интересов в договорных отношениях с ООО «Гранд Строй» в судебном порядке, ООО «НТС» должно выбирать способ, не сопряженный с попутным нанесением несоразмерного ущерба гражданам, добросовестно оплачивающим коммунальную услугу по горячему водоснабжению. Незаконные действия ООО «НТС» по прекращению подачи горячего водоснабжения привели к ущемлению прав граждан - добросовестных плательщиков, проживающих в Многоквартирных домах, на безопасные условия быта и отдыха, в соответствии с Федеральным законом от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», к ущемлению их жилищных и гражданских прав.

Ограничение горячего водоснабжения в многоквартирные дома в период с 26.10.2010 по 03.11.2010 со стороны ООО «НТС» не является экономически или технологически обоснованным, поскольку доказательств ограничения поставки в котельные ООО «НТС» газа, электроэнергии или воды не представлено. Кроме того, ООО «НТС» ограничило горячее водоснабжение только в многоквартирных домах, находящихся в управлении ООО «Гранд Строй», а в других многоквартирных жилых домах ограничения не производились. Вместе с тем, на товар (услуги по горячему водоснабжению) имеется спрос у жителей Многоквартирных домов, поэтому ООО «НТС» не имело права прекращать поставку данного товара.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет доказано, что у него имелась возможность для соблюдения прав и норм, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Несмотря существующий запрет на злоупотребление доминирующим положением, ООО «НТС» не предприняло все зависящие от него меры по недопущению отключения от горячего водоснабжения Многоквартирных

домов, жители которых добросовестно оплачивали данную коммунальную услугу. Для защиты своих экономических интересов ООО «НТС» должно было выбирать способ, не сопряженный с попутным ущемлением интересов прав указанных жителей. Прекращение подачи горячего водоснабжения в Многоквартирные дома со стороны ООО «НТС» фактически лишило ООО «Гранд Строй» возможности оказывать коммунальную услугу по горячему водоснабжению жителям многоквартирных домов, в соответствии с обязательствами управляющей организации.

В соответствии с частью 1 статьи 3.5 КоАП, административный штраф является денежным взысканием, выражается в рублях и устанавливается для граждан в размере, не превышающем пяти тысяч рублей; для должностных лиц - пятидесяти тысяч рублей; для юридических лиц - одного миллиона рублей, или может выражаться в величине, кратной, в том числе, сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

В результате совершенного ООО «НТС» правонарушения были ущемлены интересы собственников и нанимателей жилых помещений, добросовестно оплачивающих коммунальную услугу.

Нарушение антимонопольного законодательства в виде злоупотребления доминирующим положением влечет административную ответственность по статье 14.31 КоАП.

ООО «НТС» было привлечено к административной ответственности в соответствии с обжалуемым постановлением в виде штрафа в минимальном

размере, предусмотренном статьей 14.31 КоАП - трех тысячных от размера суммы выручки ООО «НТС» на рынке оказания услуг по теплоснабжению, что составило 264414 рублей. Ссылка ООО «НТС» на возможность применения к нему меры ответственности в виде штрафа в размере 100000 рублей является необоснованной, поскольку данный размер штрафа применяется в том случае, когда сумма штрафа, определенная как процент от выручки хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, меньше 100000 рублей. Поскольку сумма наложенного на ООО «НТС» штрафа (264414 рублей) превышает 100000 рублей, то управление не имело права применить к нарушителю штраф в меньшем размере.

Как признает само ООО «НТС» в своем заявлении, оно нарушило требования статьи 10 Закона о защите конкуренции, за что предусмотрена административная ответственность по статье 14.31 КоАП. Несмотря на наличие задолженности ООО «Гранд Строй» перед ООО «НТС» за поставленный ресурс, последним не должны были совершаться действия по введению ограничения подачи тепловой энергии в жилые дома, поскольку это ущемляет права граждан, добросовестно оплачивающих коммунальную услугу по горячему водоснабжению. При выборе способа защиты своих экономических интересов во взаимоотношениях с ООО «Гранд Строй», ООО «НТС» должно было применять способ, не сопряженный с попутным ущемлением интересов добросовестных плательщиков (взыскание задолженности через суд, обращение в правоохранительные органы и т.п.), поскольку статьей 10 Гражданского кодекса РФ запрещается злоупотребление правом.

Таким образом, причиной введения ООО «НТС» ограничения поставки горячего водоснабжения в жилые дома, управляемые ООО «Гранд Строй», явилось не отсутствие технической возможности осуществлять выработку и поставку тепловой энергии, а наличие задолженности ООО «Гранд Строй» за поставленные энергоресурсы. Вместе с тем, такая мера воздействия ООО

«Гранд Строй» ущемляет интересы граждан, проживающих в данных жилых домах, которые в большинстве своем своевременно и в полном объеме оплачивают коммунальную услугу по горячему водоснабжению.

Указанное нарушение антимонопольного законодательства со стороны ООО «НТС» является повторным - в 2010 году управлением было вынесено решение от 31.05.2010 по делу № 04-20/866 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с которым было признано нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «НТС» по отключению горячего водоснабжения в многоквартирных домах, находящихся в управлении ООО «Гранд Строй», ввиду задолженности последнего перед ООО «НТС». Решение управления от 31.05.2010 было обжаловано ООО «НТС» в Арбитражный суд Костромской области, который своим решением от 25.11.2010 (дело № А31-6319/2010, судья Максименко Л.А.) отказал в удовлетворении заявленных требований. Впоследствии за данное нарушение антимонопольного законодательства ООО «НТС» было привлечено управлением к административной ответственности по статье 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП) в виде штрафа (постановление управления от 14.09.2010).

С учетом характера и объема нарушений суд не находит оснований для применения статьи 2.9. КоАП РФ.

Размер штрафа по обжалуемому постановлению определен административным органом правильно.

Конструкция санкции статьи 14.31 КоАП РФ устанавливает, что размер штрафа определяется в процентном отношении от выручки, но при этом штраф не может быть менее 100000 рублей, т.е. штраф в размере 100000 рублей может быть наложен только в том случае, если при расчете размера штрафа в процентной пропорции от выручки размер возможного штрафа будет составлять менее 100000 рублей.

При таких обстоятельствах оснований для изменения оспариваемого постановления в части размере штрафа не имеется.

Процессуальных нарушений при привлечении к административной ответственности судом не установлено.

При таких обстоятельствах привлечение заявителя к административной ответственности осуществлено в полном соответствии с КоАП РФ, в удовлетворении заявленных требований следует отказать.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 167-170, 211 АПК РФ, суд

#### Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявления общества с ограниченной ответственностью «Нерехтские тепловые сети» об обжаловании постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области от 03.06.2011 № 04-13/270 о привлечении к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ, в части размера штрафа – отказать.

Решение вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

Решение может быть обжаловано в апелляционном порядке в течение десяти дней со дня его принятия. Данное решение, если оно было предметом рассмотрения в арбитражном суде апелляционной инстанции, и постановление арбитражного суда апелляционной инстанции, принятое по данному делу, могут быть обжалованы в арбитражный суд кассационной инстанции только по основаниям, предусмотренным частью 4 статьи 288 настоящего Кодекса.

Судья

А.В. Зиновьев