



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ БУРЯТИЯ

670001, г. Улан-Удэ, ул. Коммунистическая, 52,

e-mail: : info@buriatia.arbitr.ru, web-site:<http://buriatia.arbitr.ru>.

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Улан-Удэ

«15» июля 2013 года

Дело № А10-4419/2012

Резолютивная часть решения объявлена 09 июля 2013 года.

Полный текст решения изготовлен 15 июля 2013 года.

Арбитражный суд Республики Бурятия в составе судьи Ботоевой В.И., при ведении протокола судебного заседания секретарем Цыремпиловой Е.Н., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению открытого акционерного общества «Территориальная генерирующая компания №14» (ОГРН 1047550034242) о признании незаконным и отмене постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (ОГРН 1020300966256) от 08.10.2012 о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 02-04/53-2012, при участии:

от заявителя – Брянской А.Г., представителя по доверенности от 09.01.2013 № 69, Парпаевой Н.С., представителя по доверенности от 09.01.2013 № 73,

от ответчика – Бугушкиновой Н.Н., представителя по доверенности от 22.01.2013 № 01-45/217, Баргаевой Е.А., представителя по доверенности от 22.01.2013 № 01-45/206,

установил:

Открытое акционерное общество «ТГК-14» (далее – ОАО «ТГК-14») обратилось к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Управление) с заявлением о признании незаконным и отмене постановления от 08.10.2012 о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 02-04/53-2012.

Определением от 26.11.2012 производство по данному делу приостанавливалось до вступления в законную силу решения по делу № А10-1627/2012.

Определением от 25.06.2013 производству по делу возобновлено.

Представители заявителя заявленные требования поддержали в полном объеме. Пояснили, что общество, является теплоснабжающей организацией. Оказывает услуги в

сфере теплоснабжения по тарифам. Осуществляет только регулируемый вид деятельности. Расчет платы за подогрев холодной воды производился с применением тарифа на тепловую энергию. Управление неправомерно исчислило размер штрафа с 10 049 587,92 руб. – выручки от реализации услуг по горячему водоснабжению в домах, оборудованных индивидуальными тепловыми пунктами за 2010 года, в размере 9,75%. Поскольку деятельность обществом осуществляется на рынке регулируемых тарифов, штраф следовало исчислить в размере от 0,3% до 3% суммы выручки от реализации услуг по горячему водоснабжению в домах, оборудованных индивидуальными тепловыми пунктами.

Представители Управления просили в удовлетворении заявленных требований отказать. Пояснили, что ОАО «ТГК-14» не является организацией производящей или приобретающей, поставляющей горячую воду и отвечающей за обслуживание внутридомовых инженерных систем дома 81 по ул. Смолина в целях горячего водоснабжения собственников жилых помещений. В многоквартирный жилой дом № 81 поступает только холодная вода, количество которой не фиксируется общедомовыми приборами учета. В дальнейшем холодная вода поступает в бойлер (теплообменник), где с помощью теплоносителя осуществляется ее нагрев до нормативной температуры горячего водоснабжения и в данном виде вода поступает потребителям – в жилые помещения многоквартирного дома № 81. У общества отсутствовали правовые основания для предъявления к оплате оказание услуги по горячему водоснабжению. Если бы административное правонарушение было совершено на рынке оказания услуг по отоплению, оказанию услуг горячего водоснабжения по открытой системе и по закрытой системе с использованием ЦТП, применению подлежал бы штраф в размере от 0,3% до 3%. Административное правонарушение допущено на рынке оказания услуг горячего водоснабжения в домах, оборудованных ИТП, то есть на рынке, на котором услуги оказываются по нерегулируемым тарифам. В связи с указанным сумма штрафа применена в размере 9,75%.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, суд установил следующее.

Решением Управления от 06.03.2012 №02-03/74-2011 действия ОАО «ТГК-14», выразившиеся в необоснованном требовании оплаты за горячее водоснабжение с собственника квартиры № 37 дома № 81 по ул. Смолина г. Улан-Удэ Хвостовой С.В., признаны нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

18.09.2012 должностным лицом Управления в отношении ОАО «ТГК-14» составлен протокол № 02-04/53-2012 об административном правонарушении. Согласно которому, действия ОАО «ТГК-14», выразившиеся в необоснованном требовании оплаты с Хвостовой

С.В. за коммунальную услугу «горячее водоснабжение», не оказанную обществом, расценены как злоупотребление доминирующим положением.

Постановлением о назначении административного наказания по делу № 02-04/53-2012 об административном правонарушении от 08.10.2012 ОАО «ТГК-14» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ. К обществу применена ответственность, предусмотренная в виде наложения штрафа в размере 979 834 руб. 85 коп., что составляет 9,75% суммы выручки правонарушителя от реализации услуг по горячему водоснабжению в г. Улан-Удэ в домах, оборудованных индивидуальными тепловыми пунктами.

Частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ установлена ответственность за совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона №135-ФЗ запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона № 135-ФЗ доминирующим положением 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50%.

Доминирующим признается и положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статьи 5 Закона № 135-ФЗ).

ОАО «ТГК-14» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение.

Решением Управления от 06.03.2012 №02-03/74-2011 действия ОАО «ТГК-14», выразившееся в необоснованном требовании оплаты за горячее водоснабжение с собственника квартиры №37 дома №81 по ул. Смолина г. Улан-Удэ Хвостовой С.В. признаны нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Данным решением установлено, что в январе 2011 года ОАО «ТГК-14», поставляя жильцам дома № 81 по ул. Смолина в г. Улан-Удэ только тепловую энергию, стало необоснованно требовать с них, в частности с Хвостовой С.С., оплату за горячее водоснабжение за период с сентября 2009 по декабрь 2010 и далее за 2011 год, мотивируя это тем, что им оказывается услуга по подогреву холодной воды для нужд горячего водоснабжения.

Постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении №02-04/1519 от 13.04.2012, ОАО «ТГК-14» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, и ему назначено наказание в виде административного штрафа в размере 1 090 015 руб., что составило 9,75% суммы выручки правонарушителя за 2011 год от реализации услуг по горячему водоснабжению в г. Улан-Удэ в домах, оборудованных индивидуальными тепловыми пунктами.

Решением Арбитражного суда Республики Бурятия от 22.08.2012 по делу №А10-1627/2012 в удовлетворении требования ОАО «ТГК-14» о признании недействительным и отмене решения Управления от 06.03.2012 №02-03/74-2011 отказано. Постановление Управления о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении №02-04/13-2012 от 13.04.2012 признано незаконным и отменено в части назначения административного штрафа в размере 1 090 015 руб.

Суд пришел к выводу о том, что действия ОАО «ТГК-14», выразившиеся в необоснованном требовании оплаты с Хвостовой С.В. за коммунальную услугу «горячее водоснабжение, не оказанную обществом являются злоупотреблением доминирующим положением. В связи с чем, антимонопольный орган обосновано признал вышеуказанные действия ОАО «ТГК-14» нарушением части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ.

Удовлетворяя требования заявителя о признании незаконным и отмене постановления по делу об административном правонарушении №02-04/13-2012 от 13.04.2012 суд указал, что Управление неверно определило исходную базу для начисления размера штрафа, что повлекло его незаконное установление. При исчислении штрафа следовало исходить из выручки за 2010 год, то есть за календарный год, предшествующий году, в котором было

выявлено административное правонарушение, как это указано в пункте 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ.

Постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда от 28.12.2012, постановлением Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 24.04.2013 решение суда по делу №10-1627/2012 оставлено без изменения.

Согласно части 2 статьи 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Следовательно, факт нарушения ОАО «ТГК-14» требований, установленных частью 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ и наличие в действиях ОАО «ТГК-14» состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьей 14.31 КоАП РФ, установлены вступившим в законную силу судебным актом - решением Арбитражного суда Республики Бурятия от 22.08.2012 по делу №А10-1627/2012.

Довод заявителя о неправомерном исчислении штрафа, в связи с тем, что общество осуществляет свою деятельность только по регулируемым ценам, не обоснован.

Согласно пункту 15 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 размер платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации.

Тарифы на услуги горячего водоснабжения по закрытой системе водоснабжения с использованием индивидуальных тепловых пунктов (на оказание услуг по подогреву холодной воды) Республиканской службой по тарифам Республики Бурятия не утверждены.

Следовательно, правонарушение совершено ОАО «ТГК-14» на рынке оказания услуг по нерегулируемым тарифам.

Доказательства обратного ОАО «ТГК-14» не представлены.

Расчет штрафа назначенного обществу приведен в протоколе заседания комиссии Бурятского УФАС России по вопросам применения положений Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (т. 1, л.д. 71-73).

В силу пункта 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ штраф исчислен от суммы выручки правонарушителя от реализации товаров (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение.

Расчет произведен в соответствии с Методическими рекомендациями по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, утвержденных Федеральной антимонопольной службой 19.01.2012 за № ИА/1099, с учетом отягчающих обстоятельств – повторное совершение однородного административного правонарушения, по которому не истек один год с момента исполнения (постановление по делу №02-04/67-2011 об административном правонарушении от 05.10.2011 исполнено 28.11.2011; постановление по делу №02-04/152-2010 об административном правонарушении от 11.02.2011, не исполнено в полном объеме в связи с предоставленной рассрочкой) и смягчающих обстоятельств – исполнение предписания в добровольном порядке.

Расчет проверен и является правильным.

Следовательно, штраф в размере 979 834 руб. 85 коп. назначен обществу правомерно.

Оспариваемое постановление принято в пределах полномочий предоставленных антимонопольному органу законодательством.

Срок давности привлечения общества к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ соблюден.

В связи с изложенным, основания для удовлетворения требований заявителя о признании незаконным и отмене постановления Управления от 08.10.2012 о назначении административного наказания по делу № 02-04/53-2012 об административном правонарушении, отсутствуют.

Руководствуясь статьями 167-170, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления открытого акционерного общества «Территориальная генерирующая компания №14» отказать.

Решение по настоящему делу вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не изменено или не отменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

Решение может быть обжаловано в Четвертый арбитражный апелляционный суд в течение 10 дней со дня принятия (изготовления его в полном объеме).

Решение суда первой инстанции, 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 в течение двух месяцев с даты вступления решения по делу в законную силу только по основаниям, предусмотренным частью 4 статьи 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Апелляционная и кассационная жалобы подаются в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанций через Арбитражный суд Республики Бурятия.

В случае обжалования решения в порядке апелляционного или кассационного производства информацию о времени, месте и результатах рассмотрения дела можно получить на интернет-сайте Четвертого арбитражного апелляционного суда <http://4aas.arbitr.ru/> или Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа <http://fasvso.arbitr.ru/>.

Судья

В.И. Ботоева