



Арбитражный суд Курской области
Ул. К.Маркса, 25, г.Курск, 305004
Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Курск

Дело № А35-11141/2011

05 сентября 2012 г.

Резолютивная часть объявлена 29.08.2012.

Полный текст решения изготовлен 05.09.2012.

Арбитражный суд Курской области в составе судьи Морозовой М.Н., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Боровковой Е.Э., рассмотрел в открытом судебном заседании дело по заявлению

Открытого акционерного общества «Квадра - Генерирующая компания»
Филиал «Курская региональная генерация»

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Курской области

об оспаривании постановления о привлечении в административной ответственности от 12.09.2011 №04-02-22-2011

В судебном заседании приняли участие представители: от заявителя: Акселерод Г.С. по доверенности от 16.01.2012; от заинтересованного лица: Свиридов Д.В. по доверенности от 30.12.2011 № 5918.

Открытое акционерное общество «Квадра - Генерирующая компания» Филиал «Курская региональная генерация» (далее Общество, ОАО «Квадра - Генерирующая компания» Филиал «Курская региональная генерация»), с учетом уточнений (в порядке ст. 49 АПК РФ) обратилось в Арбитражный суд Курской области с заявлением об оспаривании постановления о назначении

административного наказания от 12.09.2011 по делу №04-02-22-2011 об административном правонарушении в связи с признанием виновным в совершении административного правонарушения предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Определением арбитражного суда от 27.06.2012г. возобновлено производство по настоящему делу, приостановленное до вступления в законную силу судебного акта по делу А35-11074/2011 по заявлению открытого акционерного общества «Квадра» в лице филиала «Курская региональная генерация» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Курской области о признании незаконным решения от 28.07.2011г. по делу №04-05/12-2011 и выданных на его основании предписаний от 28.07.2011г. «О прекращении нарушения антимонопольного законодательства» и «О перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства». Решением арбитражного суда первой инстанции от 20.03.2012г. вступившим в законную силу по делу №А35-11074/2011 заявленные требования удовлетворены частично – признано недействительным предписание Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области от 28.07.2011 по делу №04-05/12-2011 «О перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства». В удовлетворении остальной части требований отказано.

Представитель заявителя в судебном заседании поддержал уточненные требования, согласно доводов уточненного заявления.

Представитель административного органа уточненные требования отклонил, ссылаясь на доказанность факта вменяемого правонарушения, законность и обоснованность оспариваемого постановления, представив мотивированный письменный отзыв, материалы административного дела.

Выслушав доводы представителей сторон, изучив материалы дела, суд установил следующее.

19.08.2012 Курским УФАС России вынесен протокол в отношении Общества в связи с признанием виновным в совершении административного правонарушения предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ.

Как следует из материалов дела, 11.08.2011 года в отношении заявителя Курским УФАС России от 28.07.2011г. по делу №04-05/12-2011 вынесено решение, послужившее поводом к возбуждению в отношении ОАО «Квадра» дела об административном правонарушении №04-02-22-2011, которым указано на наличие в действиях ОАО «Квадра» состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 КоАП РФ.

12.09.2011 года Курским УФАС России вынесено в отношении заявителя постановление о назначении административного наказания по делу №04-02-22-2011 об административном правонарушении в связи с признанием виновным в совершении административного правонарушения предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Не согласившись с вынесенным постановлением о назначении административного наказания от 12.09.2011 по делу №04-02-22-2011 об административном правонарушении в связи с признанием виновным в совершении административного правонарушения предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей Общество обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Оценив представленные сторонами доказательства, суд считает требования заявителя не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно ч.4 ст. 210 АПК РФ по делам об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для привлечения к административной ответственности, возлагается на административный орган, принявший оспариваемое решение.

В соответствии с ч.6 ст.210 АПК РФ при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании проверяет законность и обоснованность оспариваемого решения, устанавливает наличие соответствующих полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение, устанавливает, имелись ли законные основания для привлечения к административной ответственности, соблюден ли установленный порядок привлечения к ответственности, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

На основании ч. 7 ст. 210 АПК РФ при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое решение в полном объеме.

Статьей 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) предусмотрено, что совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния. - 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.

Согласно части 1 статьи 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 9.15, частями 6 и 12 статьи 9.16, статьей 14.3, статьей 14.6 (за исключением административных правонарушений в сфере государственного регулирования тарифов), статьями 14.9, 14.31 - 14.33, 14.38, 14.40 - 14.42, частями 2.1 - 2.7 статьи 19.5, статьей 19.8 (в пределах своих полномочий), статьей 19.31 КоАП РФ.

Рассматривать дела об административных правонарушениях от имени органов, указанных в части 1 настоящей статьи, вправе: руководитель федерального антимонопольного органа, его заместители; руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, их заместители.

В соответствии с ч. 1 ст. 28.3 КоАП РФ протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных настоящим Кодексом, составляются должностными лицами органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях в соответствии с гл. 23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в пределах компетенции соответствующего органа.

Оценив представленные сторонами доказательства, суд считает, что протокол об административном правонарушении № 04-02-22-2011 от 29.08.2011 и постановление от 12.09.2011 о назначении административного наказания по делу № 04-02-22-2011 об административном правонарушении приняты в пределах компетенции, предоставленной органу действующим

законодательством. Доказательств обратного заявителем в материалы дела не представлено.

Согласно ч.1 ст.37 ФЗ «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

ОАО «Квадра» (в лице филиала «Курская региональная генерация») осуществляло в отопительном периоде 2010 — 2011 годов теплоснабжение жилых многоквартирных домов города Дмитриева на основании договора теплоснабжения №9033, заключенного с МУП ЖКХ Г.Дмитриева, которое является исполнителем коммунальных услуг и осуществляет предоставление собственникам жилых помещений в соответствующих многоквартирных домах коммунальной услуги теплоснабжения.

Согласно пункта 3.3 договора теплоснабжения №9033, в случае отсутствия у Абонента прибора учета тепловой энергии и теплоносителя, определение количества тепловой энергии и теплоносителя до момента установки прибора учета и допуска его в эксплуатацию производится Энергоснабжающей организацией в порядке, установленном Правилами учета тепловой энергии и "теплоносителя, Приказом Госстроя РФ №105 от 06.05.2000г. «Об утверждении методики определения количества тепловой энергии и теплоносителей в водяных системах коммунального теплоснабжения» и Приложением №5 к договору.

Приложением №5 к договору теплоснабжения №9033 установлен Порядок определения количества тепловой энергии и теплоносителя при

отсутствии у абонента расчетных приборов учета, предусматривающий использование ресурсоснабжающей организацией расчетного метода путем определения расчетной тепловой нагрузки потребителя.

В соответствии с пунктом 1.7 данного Порядка количество отпущенной тепловой энергии за расчетный период определяется по формуле исходя из количества отпущенной тепловой энергии за расчетный период (Гкал), средней фактической температуры наружного воздуха за расчетный период t град.С), числа часов работы системы теплоснабжения за расчетный период.

Таким образом, договором теплоснабжения №9033 предусмотрено, что объем оказываемых ОАО «Квадра» услуг по теплоснабжению жилых многоквартирных домов, коммунальное обслуживание которых осуществляется исполнителем коммунальных услуг МУП ЖКХ Г.Дмитриева, определяется при отсутствии общедомового прибора учета тепловой энергии с учетом средней фактической температуры наружного воздуха за расчетный период.

ОАО «Квадра» при определении количества оказанных потребителям Г.Дмитриева в отопительном периоде 2010 — 2011 годов услуг теплоснабжения был выполнен в отношении объектов потребления, в которых отсутствует коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии, перерасчет (корректировка) платы за оказанные услуги в сторону её увеличения в связи с существенным снижением температуры наружного воздуха в соответствующем отопительном периоде. Выполненный перерасчет платы за оказанные услуги был выставлен ОАО «Квадра» для оплаты собственниками (законными владельцами) жилых помещений в соответствующих многоквартирных домах в квитанциях на оплату коммунальных услуг за апрель 2011 года.

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

Согласно части 1 статьи 541 ГК РФ количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении.

В силу положений статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Статьей 157 Жилищного кодекса РФ предусмотрено, что размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006г. №307 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг гражданам (далее — Правила предоставления коммунальных услуг), пунктом 15 которых установлено, что размер платы за отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации.

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

Как предусмотрено подпунктом «а» пункта 19 Правил предоставления коммунальных услуг, при отсутствии коллективных (общедомовых) приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется для отопления в соответствии с установленной подпунктом 1

пункта 1 приложения № 2 к настоящим Правилам формулой, в которой количество потребляемой тепловой энергии должно определяться исходя из норматива потребления тепловой энергии на отопление.

Таким образом, способы определения объема поставленной тепловой энергии, конечными потребителями которой являются граждане, установлены императивными нормами действующего законодательства, в соответствии с которыми количество потребляемой тепловой энергии при отсутствии в жилом доме коллективного (общедомового) прибора учета должно определяться исходя из норматива потребления тепловой энергии на отопление.

В связи с тем, что тепловая энергия по договору теплоснабжения №9033 приобреталась МУП ЖКХ г.Дмитриева как исполнителем коммунальных услуг в целях предоставления коммунальной услуги теплоснабжения конечным потребителям — гражданам, проживающим в жилых многоквартирных домах г.Дмитриева для удовлетворения ими своих коммунально-бытовых нужд, ОАО «Квадра» обязано было при определении объема и стоимости оказанных услуг руководствоваться вышеуказанными императивными нормами действующего законодательства, определяющими расчет размера платы за коммунальные услуги гражданами.

Следовательно, правоотношения между ОАО «Квадра» как ресурсоснабжающей организацией и МУП ЖКХ г.Дмитриева как исполнителем коммунальных услуг по поводу порядка расчетов за теплоэнергию и определения объема оказанных услуг теплоснабжения жилых многоквартирных домов г.Дмитриева, в которых отсутствует коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии, регулируются Жилищным кодексом РФ и Правилами предоставления коммунальных услуг, а оплата теплоэнергии, приобретенной исполнителем в целях предоставления коммунальных услуг гражданам, проживающим в соответствующих многоквартирных домах, должна была осуществляться по тарифам, установленным уполномоченным органом для расчета размера платы за

коммунальные услуги гражданам, и нормативов потребления, утвержденных в установленном порядке уполномоченными органами власти.

Постановлением Правительства РФ №306 от 23.05.2006г. утверждены Правила установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, в соответствии с которыми нормативы потребления коммунальных услуг утверждаются уполномоченными органами с учетом климатических условий, влияющих на потребление к. коммунальных ресурсов.

Согласно пункта 16 данных Правил, срок действия нормативов потребления коммунальных услуг составляет не менее 3 лет, и в течение этого периода нормативы потребления коммунальных услуг пересмотру не подлежат. При этом, предельный срок действия нормативов потребления коммунальных услуг действующим законодательством не установлен, а их изменение допускается лишь в случаях, предусмотренных пунктом 13 Правил, в установленном законом порядке.

Нормативы потребления тепловой энергии для отопления жилых помещений населением порога Дмитриева, действовавшие в 2010 — 2011 годах. утверждены решением Дмитриевской городской Думы от 10 октября 2006г. №94 «Об утверждении норматива потребления и оплаты услуг теплоснабжения населением города» исходя из температуры наружного воздуха и иных климатических условий, влияющих на потребление тепловой энергии.

Тарифы на тепловую энергию для потребителей ОАО «Квадра», в том числе населения Дмитриева, действовавшие в отопительном периоде 2010 — 2011 гг. утверждены постановлениями Комитета по тарифам и ценам Курской области от 17.11.2009г. №93 и от 22.11.2010г. №128/1.

Таким образом, количество и стоимость приобретаемой МУП ЖКХ Г.Дмитриева тепловой энергии в целях предоставления гражданам коммунальных услуг по отоплению принадлежащих им жилых помещений должны определяться ОАО «Квадра» исходя из нормативов потребления тепловой энергии для отопления жилых помещений населением города

Дмитриева, утвержденных решением Дмитриевской городской Думы от 10 октября 2006г. №94, и тарифов на тепловую энергию, утвержденных постановлениями Комитета по тарифам и ценам Курской области от 17.11.2009г. №93 и от 22.11.2010г. №128/1.

ОАО «Квадра» при определении стоимости оказанных потребителям Г.Дмитриева в отопительном периоде 2010 — 2011 годов услуг теплоснабжения был выполнен в отношении объектов потребления, в которых отсутствует коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии, перерасчет (корректировка) платы за оказанные услуги в сторону её увеличения в связи с существенным снижением температуры наружного воздуха в соответствующем отопительном периоде. При этом, ОАО «Квадра» при определении объема оказанных услуг руководствовалось самостоятельно проведенными расчетами с учетом температуры наружного воздуха, а не нормативами потребления тепловой энергии, утвержденными в установленном порядке уполномоченным органом. Данные действия ОАО «Квадра» прямо противоречат императивным нормам действующего законодательства и могут привести к ущемлению экономических интересов конечных потребителей — граждан, проживающих в обслуживаемых МУП ЖКХ г.Дмитриева жилых домах, вынужденных дополнительно оплачивать излишне выставленную ОАО «Квадра» к оплате стоимость оказанных услуг сверх установленных на территории МО «Город Дмитриев» нормативов потребления тепловой энергии на отопление жилых помещений.

Тот факт, что такие действия ОАО «Квадра» не соответствуют требованиям действующего законодательства, подтверждается и постановлением Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 15.07.2010г. №2380/10, в котором высшая судебная инстанция со ссылкой на статью 157 Жилищного кодекса РФ, пункт 19 Правил предоставления коммунальных услуг постановила, что вопрос о количестве поставленной теплоснабжающей организацией исполнителю коммунальных услуг тепловой энергии при отсутствии приборов учета должен решаться

исходя из установленных органами местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг.

Таким образом, при определении объема и стоимости оказанных в отопительном периоде 2010 - 2011 гг. услуг теплоснабжения жилых многоквартирных домов г.Дмитриева, в которых отсутствует общедомовой (коллективный) прибор учета тепловой энергии, ОАО «Квадра» незаконно произвело перерасчет (корректировку) платы за оказанные услуги и бесосновательно рассчитало количество потребленной гражданами тепловой энергии исходя из данных об изменении температуры наружного воздуха, а не по нормативам потребления тепловой энергии, утвержденных в установленном порядке уполномоченным органом.

Статьей 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, результатом которых является или может являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (пункт 10 части 1).

Исходя из системного толкования законодательства, регламентирующего правоотношения субъектов при государственном регулировании тарифов, процесс ценообразования включает в себя расчет размера тарифа и его установление, а также порядок применения соответствующего тарифа организациями, осуществляющими регулируемый вид деятельности.

В соответствии с пунктом 18 статьи 2 ФЗ «О теплоснабжении» регулируемый вид деятельности в сфере теплоснабжения - вид деятельности, при осуществлении которого расчеты за товары, услуги в сфере теплоснабжения осуществляются по ценам (тарифам), подлежащим в соответствии с настоящим Федеральным законом государственному регулированию, а именно: реализация тепловой энергии (мощности), теплоносителя, оказание услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

ОАО «Квадра» является доминирующим хозяйствующим субъектом, расчеты за оказание услуг по теплоснабжению потребителей осуществляет по регулируемым тарифам (ценам), в связи с чем обязано соблюдать требования антимонопольного законодательства, в том числе установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования в сфере теплоснабжения.

ОАО «Квадра» при расчете размера платы за оказанные в отопительном периоде 2010 - 2011 годов услуги по теплоснабжению жилых домов Г.Дмитриева, в которых отсутствуют коллективные (общедомовые) приборы учета тепловой энергии, был нарушен предусмотренный действующим в сфере теплоснабжения законодательством порядок ценообразования путем применения при расчете платы за оказанные услуги объемов потребления тепловой энергии, не соответствующих нормативам потребления тепловой энергии на отопление жилых помещений населением г.Дмитриева, утвержденных решением Дмитриевской городской Думы от 10 октября 2006г. №94.

Согласно пункту 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30,06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 ФЗ «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

28 июля 2011 года Комиссией Курского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства по результатам рассмотрения дела №04-05/12-2011 принято обоснованное решение о признании ОАО «Квадра» нарушившим п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления доминирующим положением, выразившимся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, результатом которого является или может являться ущемление интересов других лиц — населения г.Дмитриева, а именно в применении при расчете платы за оказанные услуги теплоснабжения жилых домов г.Дмитриева Дмитриевского района Курской области, в которых отсутствует коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии, объемов потребления тепловой энергии, не соответствующих нормативам потребления тепловой энергии на отопление жилых помещений населением г.Дмитриева, утвержденных решением Дмитриевской городской Думы от 10 октября 2006г. №94.

Таким образом, действия ОАО «Квадра», выразившихся в применении при расчете платы за оказанные услуги теплоснабжения жилых домов Г.Дмитриева Дмитриевского района Курской области, в которых отсутствует коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии, объемов потребления тепловой энергии, не соответствующих нормативам потребления тепловой энергии на отопление жилых помещений населением Г.Дмитриева, утвержденных решением Дмитриевской городской Думы от 10 октября 2006г. №94, квалифицируются как злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, что является недопустимым в силу требований ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» и образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 КоАП РФ.

В силу ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Доказательствами виновности ОАО

«Квадра» являются: решение Курского УФАС России от 28.07.2011г. по делу №04-05/12-2011; заявление администрации Г.Дмитриева Курской области от 02.06,2011г.; агентский договор №9033/1; договор на снабжение (поставку) тепловой энергией в горячей воде от 08.09.2010г. №9033; письмо ОАО «Квадра» от 13.12.2010г. №АА715/4776; письмо ОАО «Квадра» от 11.05.2011г. №АА-715/1612; письмо ОАО «Квадра» от 07.07.2011г. №АА-730/2510; письмо ОАО «Квадра» от 25.07.2011г. №АВ-715/2750; письмо администрации г.Дмитриева Курской области от 03.05.2011г. №296; - решение Дмитриевской городской Думы от 10.10.2006г. №94; квитанции об оплате оказанных услуг по отоплению за апрель 2011 года; справка о сумме денежных средств, начисленных за услуги теплоснабжения и оплаченных жителями домов Г.Дмитриева, не оборудованных приборами учета тепловой энергии, с учетом корректировки, сделанной на основании подпункта «а» пункта 19 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, за период с октября 2010 по июль 2011 гг.

Как усматривается из материалов дела, представитель ОАО «Квадра» (по доверенности) Щербакова О.В. на рассмотрении дела об административном правонарушении 12.09.2011г. факт совершения административного правонарушения и вину ОАО «Квадра» во вменяемом административном правонарушении не признала.

ОАО «Квадра» имело возможность для соблюдения норм действующего законодательства, за нарушение которых ст. 14.31 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным хозяйствующим субъектом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 КоАП РФ, является установленный законодательством порядок управления, направленный на предупреждение и пресечение монополистической деятельности и выраженный в обязательном

соблюдении доминирующими хозяйствующими субъектами требований антимонопольного законодательства.

ОАО «Квадра» осуществляет деятельность по теплоснабжению потребителей и занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по производству тепловой энергии тепловыми электростанциями в пределах административных границ Курской области, что позволяет ему как экономически более сильному хозяйствующему субъекту не только влиять на общие условия поставки тепловой энергии, но и создавать реальную угрозу хозяйственной деятельности других лиц.

Совершенное ОАО «Квадра» административное правонарушение в части злоупотребления доминирующим положением при определении количества тепловой энергии, поставленной в отопительный период 2010 — 2011 годов населению муниципального образования «Город Дмитриев» Дмитриевского района Курской области направлено против установленного законодательством порядка управления, выраженного в запрете монополистической деятельности, и повлекло (могло повлечь) существенное нарушение охраняемых государством общественных правоотношений, а также ущемление законных интересов других лиц - покупателей тепловой энергии муниципального образования «Город Дмитриев» Дмитриевского района Курской области.

Объективную сторону вмененного ОАО «Квадра» административного правонарушения составляют действия, выразившиеся в применении при расчете платы за оказанные услуги теплоснабжения жилых домов Г.Дмитриева Дмитриевского района Курской области, в которых отсутствует коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии, объемов потребления тепловой энергии, не соответствующих нормативам потребления тепловой энергии на отопление жилых помещений населением Г.Дмитриева, утвержденных решением Дмитриевской городской Думы от 10 октября 2006г. №94,, запрещенные ФЗ «О защите конкуренции», требования которого ОАО «Квадра» обязано соблюдать как доминирующий хозяйствующий субъект.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст.24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не установлено.

Согласно представленной ОАО «Квадра» документированной информации от 08.09,2011г. исх.№АА-730/3454 (вх.№4457 от 08.09.2011г.) - совокупный размер суммы выручки ОАО «Квадра» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2010 год на территории муниципального образования «Город Дмитриев» Дмитриевского района Курской области составил 14 миллионов 647 тысяч 933 рубля 91 копейка (без НДС); сумма выручки ОАО «Квадра» от деятельности по теплоснабжению потребителей муниципального образования «Город Дмитриев» Дмитриевского района Курской области в 2010 году составила 14 миллионов 647 тысяч 933 рубля 91 копейка (без НДС), то есть сумма выручки от реализации товара, на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).

Совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ, в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 % совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг). влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от трех тысяч 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.

С учетом всех обстоятельств дела ОАО «Квадра» подлежала административной ответственности в виде штрафа в размере 0,3 % выручки от деятельности по теплоснабжению потребителей муниципального образования «Город Дмитриев» Дмитриевского района Курской области в 2010 году (предшествующий дате выявления административного правонарушения), что составляет 43 938,8 рублей (сорок три тысячи: девятьсот тридцать восемь рублей восемь копеек).

В то же время, ст. 14.31 КоАП РФ минимальный размер административного штрафа за злоупотребление доминирующим положением на юридических лиц предусмотрен в размере не менее 100 000 (ста тысяч) рублей.

Доводов заявителя об отсутствии состава правонарушения несостоятелен в связи со следующим.

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ основанием для возбуждения антимонопольным органом административного производства и вынесения постановления по ст. 14.32 КоАП РФ является решение комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения.

Довод Заявителя о том, что ОАО «Квадра» не нарушало требования антимонопольного законодательства при осуществлении деятельности по теплоснабжению многоквартирных жилых домов Г.Дмитриева Дмитриевского района Курской области, в которых отсутствует коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии, уже являлся предметом судебного разбирательства в рамках рассмотрения арбитражным судом дела №А35-11074/2011 по заявлению ОАО «Квадра» о признании недействительными решения и предписания Курского УФАС России от 28.07.2011г. по делу №04-05/12-2011. и ему была дана судом надлежащая правовая оценка.

Согласно части 2 статьи 69 АПК РФ, 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, оценка заявленному ОАО «Квадра» доводу об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства уже дана арбитражным судом при рассмотрении другого дела - №А35-11074/2011, а обстоятельства, связанные с этим доводом, не могут доказываться вновь при рассмотрении настоящего дела.

При оценки факта наличия в действиях ОАО «Квадра» нарушения антимонопольного законодательства и назначении в этой связи ОАО «Квадра» административного наказания по делу №04-02-22-2011 об административном правонарушении, необходимо учитывать следующее.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, является поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 -14.33.

Следовательно, возбуждение дел об административных правонарушениях за нарушение антимонопольного законодательства возможно лишь после установления факта совершения соответствующего правонарушения комиссией антимонопольного органа в порядке, предусмотренном главой 9 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции». Факт нарушения антимонопольного законодательства фиксируется комиссией антимонопольного органа в решении по делу о нарушении антимонопольного законодательства (далее - решение).

Таким образом, исходя из положений КоАП РФ и ФЗ «О защите конкуренции» дело об административном правонарушении по статье 14.31 КоАП РФ подлежит возбуждению после принятия решения комиссией антимонопольного органа. Решением устанавливаются факты нарушения антимонопольного законодательства, являющиеся поводом к возбуждению дела об административном правонарушении. При этом, установленный решением факт нарушения антимонопольного законодательства, как правило, образует событие административного правонарушения.

21 апреля 2012 года вступило в законную силу решение Арбитражного суда Курской области по делу № АЗ 5-11074/2011, в котором дана правовая оценка действиям Курского УФАС России по признанию ОАО «Квадра» нарушившим антимонопольное законодательство. Данным решением арбитражного суда первой инстанции полностью подтверждена законность и обоснованность решения Курского УФАС России от 28.07.2011г. по делу №04-05/12-2011, послужившее поводом к возбуждению в отношении ОАО «Квадра» дела об административном правонарушении №04-02-22-2011 и указывающее на наличие в действиях ОАО «Квадра» состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 КоАП РФ.

Таким образом, оценка заявленному ОАО «Квадра» доводу об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства уже дана арбитражным судом при рассмотрении другого дела - №А35-11074/2011, решение по которому вступило в законную силу 21.04.2012г. и имеет преюдициальное значение для рассмотрения настоящего дела.

Довод Заявителя о том, что Курским УФАС России был нарушен установленный действующим законодательством порядок привлечения ОАО «Квадра» к административной ответственности, что выразилось в не извещении данного хозяйствующего субъекта о дате и времени составления протокола об административном правонарушении, судом отклоняется как необоснованный, в связи со следующим.

В связи с обнаружением в действиях ОАО «Квадра» нарушения антимонопольного законодательства, установленного в решении Курского УФАС России от 28.07.2011г. по делу №04-05/12-2011, 15.08.2011г. Управление направило ОАО «Квадра» письмо №3438, в котором предложило законному представителю ОАО «Квадра» прибыть в Управление 29.08.2011г. в 10 часов 30 минут для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 КоАП РФ (злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке).

Письмо Курского УФАС России №3438 от 15.08.2011г. было получено ОАО «Квадра» 19.08.2011г., что подтверждается заказным письмом с уведомлением о вручении №30500040189181 от 15.08.2011г.

Таким образом, факт надлежащего извещения Курским УФАС России ОАО «Квадра» о месте и времени составления протокола об административном правонарушении подтверждается заказным письмом с уведомлением о вручении №30500040189181 от 15.08.2011г., имеющимся в материалах дела.

При этом постановление Курского УФАС России о назначении административного наказания ОАО «Квадра» по делу №04-02-22-2011 об административном правонарушении вынесено на законных основаниях с соблюдением процедуры привлечения лица к административной ответственности и в пределах санкции, предусмотренной за нарушение ст. 14.31 КоАП РФ, в связи с чем, не нарушает права и законные интересы ОАО «Квадра» в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

ОАО «Квадра» каких-либо доказательств, указывающих на нарушение Курским УФАС России требований действующего законодательства при осуществлении производства по делу №04-02-22-2011 об административном правонарушении и вынесении постановления о назначении ОАО «Квадра» административного наказания по указанному делу, не представлено.

Таким образом, оспариваемое постановление по делу №04-02-22-2011 об административном правонарушении вынесено должностным лицом Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области в полном соответствии с действующим законодательством, не нарушает прав и законных интересов Заявителя, не возлагает на Заявителя не предусмотренных законом обязанностей, в связи с чем, отсутствуют основания для признания оспоренного ненормативного правового акта недействительным.

Нарушение требований ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» образует состав административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП РФ.

Таким образом, все права Общества как лица, в отношении которого ведется административное производство, в ходе возбуждения и рассмотрения дела № 04-02-22-2011 были соблюдены.

Исследовав и оценив в соответствии с требованиями, определенными ст. 65, 67, 68, 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, совокупность имеющихся в деле доказательств, суд приходит к выводу о наличии вины Общества в совершении вменяемого ему правонарушения.

Согласно ст. 2.9. КоАП РФ 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.

Исходя из оценки конкретных обстоятельств совершения вмененного административного правонарушения, с учетом п. 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 оснований для квалификации правонарушения в качестве малозначительного не усматривается.

В данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

При таких обстоятельствах суд считает, что административным органом был сделан правильный вывод о наличии оснований для привлечения общества к административной ответственности по ст. 14.31 КоАП РФ и назначении наказания в виде административного штрафа в минимальном размере.

Факт допущенного обществом нарушения зафиксирован в протоколе об административном правонарушении и постановлении о назначении административного наказания. В данных документах описаны обстоятельства выявленного нарушения, содержатся ссылки на нормативные правовые акты,

положения которых нарушены обществом; факты нарушений подтверждаются документами, приобщенными к материалам дела.

Нарушений УФАС по Курской области порядка привлечения Общества к административной ответственности судом не установлено. Доказательств обратного заявителем не представлено.

Иные доводы сторон судом не принимаются в силу вышеизложенного.

Заявления об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности государственной пошлиной не облагаются.

Руководствуясь ст. ст. 17, 27, 29, 68, 167-170, 176, 207-211 АПК РФ, арбитражный суд

Р Е Ш И Л :

В удовлетворении требований Открытого акционерного общества «Квадра - Генерирующая компания» Филиал «Курская региональная генерация» о признании незаконным и отмене постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области от 12.09.2011 №04-02-22-2011 о назначении административного наказания в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей в связи с признанием виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, отказать.

Решение вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня его принятия, если не будет подана апелляционная жалоба.

Решение может быть обжаловано через Арбитражный суд Курской области в апелляционном порядке в Девятнадцатый арбитражный апелляционный суд, г. Воронеж.

Судья

М.Н. Морозова