

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы на постановление о выдаче
предупреждения по делу об административном правонарушении

№ 042/04/9.21-190/2021

«09» апреля 2021 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев жалобу <...> и материалы жалобы на постановление о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 от 18.03.2021, вынесенного заместителем руководителя управления <...> в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Горводоканал» (юр. адрес: 630083, г. Новосибирск, ул. Большевикская, д. 122, кв. 17; фактический адрес: 652150, г. Мариинск, пер. Южный, д. 1; ИНН 5406737355, КПП 540601001, ОГРН 1135476022252, дата регистрации юридического лица 11.02.2013 г.) (далее – ООО «Горводоканал») в присутствии <...> - представителя ООО «Горводоканал» (доверенность от 01.03.2021 б/н), <...> – представителя ООО «Горводоканал» (доверенность от 05.04.2021 б/н),

УСТАНОВИЛА:

18.03.2021 заместителем руководителя управления <...> было вынесено постановление о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 в отношении ООО «Горводоканал».

30.03.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступила жалоба <...> на постановление, вынесенное заместителем руководителя управления <...> по делу об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 от 18.03.2021.

В жалобе <...> просит отменить постановление на основании следующего:

1. ООО «Горводоканал» за период с 2018 по 2020 г.г. неоднократно привлекалось по статье 9.21 КоАП РФ к административной ответственности.

2. По статье 9.21. КоАП РФ не предусмотрено вынесение предупреждения.

Определением от 01.04.2021 рассмотрение данной жалобы назначено к рассмотрению с использованием систем видеоконференцсвязи на 09.04.2021 г. на 14 часов 00 минут. Копия определения направлена в адрес ООО «Горводоканал» заказным письмом и в адрес <...>. на адрес электронной почты, указанный в жалобе.

09.04.2021 процедура рассмотрения жалобы состоялась в присутствии <...> - представителя ООО «Горводоканал» (доверенность от 01.03.2021 б/н), <...> – представителя ООО «Горводоканал» (доверенность от 05.04.2021 б/н). <...> к видеоконференцсвязи не подключалась.

09.04.2021 на процедуре рассмотрения жалобы, руководитель управления установила следующее:

29.01.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение <...> о наличии в действиях ООО «Горводоканал» признаков совершения правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), выразившихся в незаконном взимании платы в размере 1 274 рубля за выдачу разрешения № 906 на врезку к инженерным сетям водопровода жилого дома, расположенного по адресу: г. Мариинск<...>.

09.02.2021 заместителем руководителя Кемеровского УФАС России вынесено определение о возбуждении в отношении ООО «Горводоканал» дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 и проведении административного расследования, по признакам нарушения части 14 статьи 18 Закона о водоснабжении, пункта 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объектов капитально строительства, выразившегося в нарушении порядка подключения (технологического присоединения) к централизованным системам холодного водоснабжения, жилого дома, расположенного по адресу: г. Мариинск, <...>, а именно: установлении необоснованных требований по получению разрешения на врезку к инженерным сетям водопровода с взиманием платы, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП.

Определением о возбуждении дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 и проведении административного расследования от 09.02.2021 г. процедура составления и подписания протокола была назначена на 03.03.2021 г. на 14 часов 00 минут.

Указанным определением у ООО «Горводоканал», в целях полного и всестороннего рассмотрения дела № 042/04/9.21-190/2021 об административном правонарушении, были запрошены необходимые сведения и материалы.

17.02.2021 ООО «Горводоканал» представлены письменные пояснения с приложенными материалами, согласно которым денежные средства ООО «Горводоканал» взимались за врезку и проверку работоспособности подключения.

03.03.2021 законный представитель ООО «Горводоканал» надлежащим образом извещенный о времени, дате и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении не явился, направил защитников <...> (доверенность от 01.03.2021 б/н) и <...> (доверенность от 01.03.2021 б/н).

В протоколе защитник <...> (доверенность от 01.03.2021 б/н) собственноручно сделал запись: «С правонарушением, указанным в протоколе не согласен. Подробные доводы изложены в пояснениях вх. 713 от 17.02.2021».

Определением от 04.03.2021 дело № 042/04/9.21-190/2021 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению с использованием систем видеоконференцсвязи на 18.03.2021 г. на 15 часов 00 минут.

18.03.2021 законный представитель ООО «Горводоканал» надлежащим образом извещенный о времени, дате и месте рассмотрения дела №042/04/9.21-190/2021 об административном правонарушении не явился, направил защитников <...> (доверенность от 01.03.2021 б/н) и <...> (доверенность от 01.03.2021 б/н).

18.03.2021 заместителем руководителя управления <...> было вынесено постановление о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 в отношении ООО «Горводоканал» на основании следующего:

Из материалов дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 следует, что 22.05.2021 г. <...>, проживающей по адресу: <...>, выданы Технические условия № 906 на прокладку водопровода (далее – ТУ № 906).

Согласно ТУ № 906 прокладку осуществлять в новом колодце от магистрального водопровода $\Delta=50$ мм. по <...>. Прокладываемый водопровод проложить $d=20-25$ мм.

Также 22.05.2020 г. <...>, проживающей по адресу: <...>, выдано разрешение № 906 на врезку к инженерным сетям водопровода и проведения работоспособности подключения (далее – Разрешение № 906), где сказано, что при подключении абонента к инженерным сетям водопровода абонент обязан выполнить ряд условий, в том числе:

- оплату за выдачу разрешения на врезку и проведения проверки работоспособности присоединения производить в кассу ООО «Горводоканал» при выдаче этого разрешения (пункт 8 Разрешения № 906);

- срок действия документа 3 года (если в течение 1 года с даты выдачи тех.условий правообладатель земельного участка не определит необходимую ему нагрузку и не обратится с заявлением о подключении объекта строительства к инженерным сетям, разрешение на подключение к инженерным сетям считаются не действительными).

22.05.2020 г. <...> произведена оплата за разрешение на врезку к инженерным сетям по <...>, в размере 1 274,00 руб. (подтверждается квитанцией к приходному кассовому ордеру № 601).

Согласно пункту 86 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644 (далее – Правила № 644) подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства, в том числе водопроводных и (или) канализационных сетей, к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляется в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности для подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом «О водоснабжении и водоотведении» и настоящими Правилами, на основании договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения, составленного в соответствии с типовым договором о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) типовым договором о подключении к централизованной системе водоотведения, утверждаемыми Правительством Российской Федерации (далее - договор о подключении). Подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе водоснабжения и (или) водоотведения объектов, не относящихся к объектам капитального

строительства, осуществляется с согласия организации водопроводно-канализационного хозяйства или по согласованию с органами местного самоуправления в порядке, предусмотренном настоящими Правилами для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства.

На основании пункта 10 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации объект капитального строительства - здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (Закон о водоснабжении) подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства, в том числе водопроводных и (или) канализационных сетей, к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения (далее также - подключение (технологическое присоединение) осуществляется на основании заявления в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, с учетом особенностей, предусмотренных настоящим Федеральным законом и правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Согласно части 13 статьи 18 Закона о водоснабжении плата за подключение (технологическое присоединение) рассчитывается организацией, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение, исходя из установленных тарифов на подключение (технологическое присоединение) с учетом величины подключаемой (технологически присоединяемой) нагрузки и расстояния от точки подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства заявителя до точки подключения (технологического присоединения) водопроводных и (или) канализационных сетей к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

В соответствии с частью 14 статьи 18 Закона о водоснабжении взимание организацией, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение, с заявителя иных платежей, связанных с подключением (технологическим присоединением), не допускается.

Согласно пункту 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 № 83 организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана в течение 7 рабочих дней с даты получения указанного в пункте 8 настоящих Правил запроса определить и предоставить технические условия или информацию о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения либо предоставить мотивированный отказ в выдаче указанных условий при отсутствии возможности подключения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Выдача технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется без взимания платы.

Ранее в пункте 10 Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 № 83 (далее – Правила подключения) содержалось условие: после выполнения заказчиком условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения исполнитель выдает разрешение на осуществление заказчиком присоединения указанного объекта к сетям инженерно-технического обеспечения. После осуществления присоединения исполнитель и заказчик подписывают акт о присоединении.

Правила подключения утратили силу с 1 марта 2014 года на основании Постановления Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314.

При этом Правилами подключения не предусматривалось взимание платы за разрешение на подключение (присоединение) объекта к сетям инженерно-технического обеспечения.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ООО «Горводоканал» установив необоснованные требования по получению разрешения на врезку к инженерным сетям водопровода с взимание платы, нарушило порядок подключения (технологического присоединения) к централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения.

Действия ООО «Горводоканал», а именно: взимание с <...> платы в размере 1 274 рубля за выдачу разрешения № 930 на подключение к инженерным сетям водопровода (канализации) вступают в противоречие с требованиями части 14 статьи 18 Закона о водоснабжении, пункта 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объектов капитально строительства ответственность за совершение которых предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении

которых установлена его вина.

Согласно статье 2.1 КоАП административным правонарушением признаётся противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у ООО «Горводоканал» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований при осуществлении деятельности, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

ООО «Горводоканал» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования части 14 статьи 18 Закона о водоснабжении, пункта 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объектов капитально строительства, а также то, что обществом были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства Российской Федерации.

Статьей 2.9 КоАП предусмотрена возможность освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения и установлено, что 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.

Согласно пункту 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, малозначительность может иметь место только в исключительных случаях, устанавливается в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Критериями для определения малозначительности правонарушения являются объект противоправного посягательства, степень выраженности признаков объективной стороны правонарушения, характер совершенных действий и другие

обстоятельства, характеризующие противоправность деяния. Также необходимо учитывать наличие существенной угрозы или существенного нарушения охраняемых правоотношений.

Правонарушение, совершенное ООО «Горводоканал», является формальным, в связи с чем, представляет угрозу охраняемым общественным отношениям независимо от наступления каких-либо негативных последствий. Кроме того, публичный статус ООО «Горводоканал» как гарантирующей организации на территории Мариинского городского поселения, предопределяет повышенные требования законодательства к деятельности данного хозяйствующего субъекта, поскольку любые, не основанные на нормах права действия данной организации, затрагивают права и законные интересы граждан и (или) хозяйствующих субъектов, подключённых к централизованным системам водоснабжения.

Существенная угроза охраняемым общественным интересам в данном случае заключается, прежде всего, в несоблюдении ООО «Горводоканал» публично-правовых обязанностей, возникающих у него при осуществлении деятельности по подключению объекта капитального строительства физического лица к централизованным системам водоснабжения.

Кроме того, характер совершенного ООО «Горводоканал» правонарушения не свидетельствуют об его исключительности, позволяющий сделать вывод о возможности применения малозначительности.

Основания для применения к рассматриваемой ситуации положений статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Факт совершения ООО «Горводоканал» административного правонарушения подтверждается протоколом по делу № 042/04/9.21-190/2021 об административном правонарушении, а также материалами дела.

Место совершения правонарушения: г. Мариинск, пер. Южный, 1.

Дата совершения правонарушения: 22.05.2020 г. (дата взимания платы за выдачу разрешения № 906 на врезку к инженерным сетям водопровода и выдача данного разрешения).

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства РФ в сфере водоснабжения и водоотведения по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, на момент вынесения настоящего постановления, срок давности привлечения ООО «Горводоканал» к административной ответственности не истек, истекает 22.05.2021 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывался характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения

лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Оценив собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России нашла вину ООО «Горводоканал» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 9.21 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Установлено, что ООО «Горводоканал» 01.08.2016 г. внесено в Единый реестр малого и среднего предпринимательства и относится к категории малых предприятий.

Учитывая совершение ООО «Горводоканал» административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Горводоканал» статуса субъекта малого предпринимательства, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и

культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России руководствуясь статьями 4.1.1, частью 1 статьи 9.21, 23.48, 29.9 КоАП РФ, посчитала возможным заменить наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

Между тем, ранее, 13.10.2020 должностным лицом Кемеровского УФАС России в отношении ООО «Горводоканал» уже было вынесено постановление о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 042/04/9.21-1380/2020.

В соответствии с пунктами 2, 4 части 1 статьи 30.7 КоАП РФ по результатам рассмотрения жалобы на постановление по делу об административном правонарушении выносится решение об изменении постановления, если при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении которого вынесено постановление; об отмене постановления и о возвращении дела на новое рассмотрение судьбе, в орган, должностному лицу, правомочным рассмотреть дело, в случаях существенного нарушения процессуальных требований, предусмотренных настоящим Кодексом, если это не позволило всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело, а также в связи с необходимостью применения закона об административном правонарушении, влекущем назначение более строгого административного наказания, если потерпевшим по делу подана жалоба на мягкость примененного административного наказания.

Рассмотрев поступившую жалобу <...> на постановление о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 от 18.03.2021, в связи с необходимостью применения закона об административном правонарушении, влекущем назначение более строгого административного наказания, руководствуясь пунктом 4 части 1 статьи 30.7 КоАП РФ, руководитель управления Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

Постановление о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 042/04/9.21-190/2021 от 18.03.2021, вынесенное в отношении «Горводоканал» (юр. адрес: 630083, г. Новосибирск, ул. Большевикская, д. 122, кв. 17; фактический адрес: 652150, г. Мариинск, пер. Южный, д. 1; ИНН 5406737355, КПП 540601001, ОГРН 1135476022252, дата регистрации юридического лица 11.02.2013 г.) отменить и вернуть дело № 042/04/9.21-190/2021 об административном правонарушении на новое рассмотрение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП РФ решение о рассмотрении жалобы на постановление об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение 10 суток со дня вручения или получения копии решения.

Руководитель управления

<...>