ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу

об административном правонарушении № 042/04/9.21-1592/2021

«13» января 2022 г. г. Кемерово

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России), <…>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-1592/2021, возбужденного в отношении ИП <…> (653052, г. Кемеровская область, г. Прокопьевск, <…>21; ИНН <…>) (далее – ИП <…>).

УСТАНОВИЛА:

02.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение от представителя <…> и <…>, указывающие на наличие в действиях ИП <…> признаков совершения правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, выразившихся в ограничении холодного водоснабжения в помещении, расположенном по адресу: г. Прокопьевск, ул. Гайдара, 50 А, литер В3, п6.

Из материалов дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-1592/2021 следует:

Между АО ПО «Водоканал» и физическим лицом <…> в 2013 г. на основании выданных технических условий от 15.07.2013 заключен договор холодного водоснабжения и водоотведения № 191 «А» (далее – Договор), в соответствии с пунктом 4 которого дата начала подачи холодной воды и приема сточных вод – 01.08.2013.

В соответствии с актом о разграничении эксплуатационной ответственности от 01.08.2013, являющимся Приложением № 2 к договору, по водоснабжению подключение осуществляется от внутриразводящей водопроводной сети нежилого помещения ООО «АСКО-ПРОФ». По канализации сброс канализационных стоков осуществляется в канализационную сеть через внутриразводящую сеть нежилого помещения ООО «АСКО-ПРОФ» (ул. Гайдара, 50А). Данный акт пописан <…>, АО ПО «Водоканал» и ООО «АСКО-ПРОФ».

В соответствии со вторым актом о разграничении эксплуатационной ответственности от 01.08.2021, являющимся Приложением № 2 к договору, объект: г. Прокопьевск, ул. Гайдара, 50 А, литера В3 п6, по водоснабжению: от ВК 1 водопроводная сеть, включая место присоединения, сварной шов на врезке, запорную арматуру на подключении, внутриплощадочные и внутриразводящие сети и сооружения на них, находятся на совместном обслуживании <…> и ООО «АСКО-ПРОФ». По канализации сброс канализационных стоков абонента во внутриплощадочную канализационную сеть, находящуюся на обслуживании ООО «Прокопьевское». Дл точки сброса канализационная сеть, включая сооружения на сети, находятся на совместном обслуживании <…> и ООО «АСКО-ПРОФ». Данный акт подписан <…>, АО ПО «Водоканал» и ООО «АСКО-ПРОФ».

В дальнейшем ООО «АСКО-ПРОФ» продало ИП <…>нежилые помещения. То есть на

момент регистрации права собственности ИП <…> на нежилые помещения подключение гаража <…> к системе водоснабжения и водоотведения (канализации), находящейся в его помещении уже существовало.

По сведениям, предоставленным АО ПО «Водоканал» в адрес Кемеровского УФАС России, АО ПО «Водоканал» обеспечивает исполнение обязанностей по Договору в точке на границе эксплуатационной ответственности. При этом непосредственной границы ответственности между АО ПО «Водоканал» и <…> нет, так как водоснабжение объекта (гаража) по ул. Гайдара, 50 А, литер В3, п6, осуществлено от внутриразводящих сетей смежного объекта (гаража) по ул. Гайдара, 50 А, находящего в собственности ИП <…>.

Подключение ИП <…> (ранее ООО «АСКО-ПРОФ») выполнено от внутриплощадочной водопроводной сети, находящейся на обслуживании ООО «Прокопьевское»

08.06.2021 при личном посещении АО ПО «Водоканал» представителем <…> в адрес АО ПО «Водоканал» поступило сообщение об отсутствии холодного водоснабжения на объекте по адресу: г. Прокопьевск, ул. Гайдара, 50 А, литер В3, п6.

На дату обращения заявителя АО ПО «Водоканал» ремонтные работы и меры ограничения на эксплуатируемых водопроводных сетях не производило.

Жалоб на отсутствие водоснабжения от других абонентов, в том числе ИП <…> и ООО «Прокопьевское» не поступало.

09.06.2021, 21.06.2021, 23.07.2021 произведено комиссионное обследование помещения по ул. Гайдара, 50 А, литер В3, п6 (копии актов прилагаются).

По результатам проверок объекта выявлено, что водопроводная разводка внутри помещения, запорная арматура и водомерный узел находятся в рабочем состоянии, холодное водоснабжение отсутствует. Подключение воды из соседнего помещения ИП <…>, вентиль перекрыт.

Технологическая возможность осуществить подключение объекта по адресу: г. Прокопьевск, ул. Гайдара, 50 А, литер В3, п6, напрямую к сетям АО ПО «Водоканал» отсутствует, ввиду значительной удаленности магистрального трубопровода и застройки территории.

Согласно части 3 статьи 11 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) собственники и иные законные владельцы водопроводных и (или) канализационных сетей не вправе препятствовать транспортировке по их водопроводным и (или) канализационным сетям воды (сточных вод) в целях обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения абонентов, объекты капитального строительства которых подключены (технологически присоединены) к таким сетям, а также до установления тарифов на транспортировку воды по таким водопроводным сетям и (или) на транспортировку сточных вод по таким канализационным сетям требовать возмещения затрат на эксплуатацию этих водопроводных и (или) канализационных сетей.

Таким образом, ИП <…> ограничив холодное водоснабжение в помещение,

расположенное по адресу: г. Прокопьевск, ул. Гайдара, 50 А, литер В3, п6, нарушил требование части 3 статьи 11 Закона о водоснабжения.

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.

Действия ИП <…>, а именно: ограничение холодного водоснабжения в помещении, расположенном по адресу: г. Прокопьевск, ул. Гайдара, 50 А, литер В3, п6 вступают в противоречие с требованиями части 3 статьи 11 Закона о водоснабжения, ответственность за совершение данного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

01.09.2021 определением о возбуждении дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-1592/2021 и проведении административного расследования Кемеровским УФАС России в отношении ИП <…> возбужденно производство по делу № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении, определены время и дата составления и подписания протокола об административном правонарушении 30.09.2021 в 14 часов 00 минут.

Данным определением, в соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ были затребованы документы, необходимые для проведения административного расследования.

30.09.2021 в 14 часов 00 мин. ИП <…> на составление и подписание протокола об административном правонарушении не явился, защитника не направил, документы необходимые Кемеровскому УФАС России для проведения административного расследование не предоставил.

Определением от 30.09.2021 (исх. № 05/9513) срок проведения административного расследования по делу № 042/04/9.21-1592/2021 продлен до 01.11.2021 и назначены дата и время составления и подписания протокола 01.11.2021 в 14 часов 00 минут.

На основании Указа Президента Российской Федерации от 20.10.2021 № 595 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в октябре-ноябре 2021 г.» с 30.10.2021 по 07.11.2021 являются нерабочими днями.

Срок проведения административного расследования по делу № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении истекает 01.11.2021.

Определением от 01.11.2021 (исх. № 05/10550) срок проведения административного расследования по делу № 042/04/9.21-1592/2021 продлен до

01.12.2021 и назначены дата и время составления и подписания протокола 26.11.2021 в 11 часов 00 минут.

ИП <…> надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении (подтверждается возвратом в адрес Кемеровского УФАС России почтовой корреспонденции с отметкой на конверте «истек срок хранения») 26.11.2021 в 11 часов 00 мин на процедуру составления и подписания протокола не явился, защитника не направил.

26.11.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола, которым было возбуждено дело № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении.

Определением от 29.11.2021 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела по средствам видеоконференцсвязи 13.12.2021 г. 14 часов 00 мин.

Кроме того, определением запрошены документы, необходимые для полного и всестороннего рассмотрения данного дела.

Копия протокола и копия определения направлены в адрес ИП <…> и в адрес <…> заказными письмами.

13.12.2021 ИП <…> надлежащим образом извещенный о времени и места рассмотрения дела № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении (подтверждается возвратом в адрес Кемеровского УФАС России почтовой корреспонденции с отметкой на конверте «истек срок хранения») к видеоконференцсвязи подключение не осуществил.

Рассмотрение дела № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении состоялось в присутствии представителя Заявителей (доверенность от 14.112016 № 42 АА 1962030) <…>.

При рассмотрении дела № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении <…> пояснил, что водоснабжение гаража отсутствует. Кроме того, при рассмотрении материалов заявления в полиции ИП <…> в пояснениях указал, что он умышленно открутил шланг.

Также представитель <…> пояснил, что имущественный ущерб действиями ИП <…> не нанесен, причинен – вред.

Доказательства причинения вреда в материалах дела отсутствуют.

Определением о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела по средствам видеоконференцсвязи 13.01.2022 г. 14 часов 30 мин.

Определением запрошены документы, необходимые для полного и всестороннего рассмотрения данного дела, в том числе копии документов, подтверждающие причинение вреда действиями ИП <…>.

На момент рассмотрения дела об административном правонарушении 13.01.2022 в 14 часов 30 мин., Заявители доказательств о причинении им вреда действиями ИП <…>, не предоставили.

13.01.2022 ИП <…> надлежащим образом извещенный о времени и места рассмотрения дела № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении (подтверждается отчетом об отслеживании отправления «Почта России» «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения») к видеоконференцсвязи подключение не осуществил.

13.01.2022 Заявители надлежащим образом извещенные о времени и места рассмотрения дела № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении (подтверждается отчетом об отслеживании отправления «Почта России») к видеоконференцсвязи подключение не осуществили, при телефонном разговоре представитель Заявителей сообщил, что не возражает о выдаче ИП <…> предупреждения по делу № 042/04/9.21-1592/2021 об административном правонарушении.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Действия ИП <…>, а именно: ограничение холодного водоснабжения в помещении, расположенном по адресу: г. Прокопьевск, ул. Гайдара, 50 А, литер В3, п6 вступают в противоречие с требованиями части 3 статьи 11 Закона о водоснабжения, ответственность за совершение данного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается 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, ИП <…> 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 (физическое 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 ИП <…> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований при осуществлении деятельности, тем не

менее, ИП <…> всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

ИП <…> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования части 3 статьи 11 Закона о водоснабжения, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства Российской Федерации.

Факт совершения ИП <…> административного правонарушения подтверждается протоколом по делу № 042/04/9.21-1592/2021 и материалами дела.

Место совершения правонарушения: г. Прокопьевск, ул. Гайдара, 50 А.

Дата совершения правонарушения: 09.06.2021 г. (дата фиксации АО ПО «Водоканал» отсутствия холодного водоснабжения в помещении, принадлежащем <…>).

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о невозможности признания правонарушения, допущенного ИП <…>, малозначительным.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего, тем, что ИП <…> были нарушены положения части 3 статьи 11 Закона о водоснабжения, ограничено водоснабжение в помещение, принадлежащее Заявителям.

Кроме того, характер совершенного ИП <…> правонарушения не свидетельствуют об его исключительности, позволяющий сделать вывод о возможности применения малозначительности.

Следовательно, положения ст. 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом деле не применимы.

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 ИП <…> к административной ответственности не истек, истекает 09.06.2022 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает 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 ем 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.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину ИП <…> 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 ИП <…> 01.08.2016 г. внесено в Единый реестр малого и среднего предпринимательства и относится к категории микропредприятие.

Учитывая совершение ИП <…> административного правонарушения впервые, наличие у ИП <…> 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,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ИП <…> (653052, г. Кемеровская область, г. Прокопьевск, <…>; ИНН <…>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП.
2. Наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя <…>