

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 069/04/9.21-97/2019

о назначении административного наказания

«3» октября 018 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Л.В.Посохова, рассмотрев материалы дела № 03-5/1-39-2018 об административном правонарушении в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Тверская генерация» (г Тверь, Петербургское шоссе, д.2, каб.12, ИНН 6906011179, ОГРН 1106906000068, КПП 695201001, дата государственной регистрации 24.02.2010, далее – ООО «Тверская генерация»),

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела законного представителя ООО «Тверская генерация», в присутствии представителя по доверенности ХХХ (доверенность от 18.01.2019),

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело об административном правонарушении возбуждено в отношении ООО «Тверская генерация» на основании следующих материалов: обращения Главного управления «Региональная энергетическая комиссия» Тверской области, в котором изложена позиция о неправомерности отказа заключить договор о подключении к системе теплоснабжения жилого дома по адресу: г.Тверь, ул.Оснабрюкская, д.26 на основании заявки ООО «ФинансИнвест» от 26.11.2018; многочисленных обращений участников долевого строительства, поступивших в Тверское УФАС России из Аппарата Правительства Тверской области и Федеральной антимонопольной службы.

Вышеуказанные обращения связаны с тем, что в течение длительного времени не введен в эксплуатацию жилой дом по ул. Оснабрюкская, д. 26, застройщиком которого является ООО «ФинансИнвест», участники долевого строительства лишены возможности заселиться в построенный дом и реализовать свои жилищные права.

Вышеуказанные обстоятельства, указывающие на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), явились основанием для возбуждения настоящего дела об административном правонарушении. К рассмотрению настоящего дела в качестве пострадавшего привлечено ООО «ФинансИнвест», в качестве свидетеля – ООО «ЭнергоАльянс».

В соответствии с частью 1 статьи 13 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) потребители тепловой энергии, в том числе застройщики, планирующие подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения, заключают договоры о подключении (технологическом присоединении) к системе теплоснабжения и вносят плату за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения в

порядке, установленном статьей 14 Закона о теплоснабжении.

В силу части 1 статьи 14 Закона о теплоснабжении подключение (технологическое присоединение) теплотребляющих установок и тепловых сетей потребителей тепловой энергии, в том числе застройщиков, к системе теплоснабжения осуществляется в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, с учетом особенностей, предусмотренных Законом о теплоснабжении и правилами подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения, утвержденных Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.07.2018 № 787 утверждены Правила подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения, включая правила недискриминационного доступа к услугам по подключению (технологическому присоединению) к системам теплоснабжения (далее – Правила подключения).

Согласно пункту 2 Правил подключения подключаемый объект - здание, строение, сооружение или иной объект капитального строительства, на котором предусматривается потребление тепловой энергии, тепловые сети или источник тепловой энергии; заявитель - лицо, имеющее намерение подключить объект к системе теплоснабжения, а также теплоснабжающая или теплосетевая организация в случае, предусмотренном **пунктом 3** Правил подключения; исполнитель - теплоснабжающая или теплосетевая организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании тепловыми сетями и (или) источниками тепловой энергии, к которым непосредственно или через тепловые сети и (или) источники тепловой энергии иных лиц осуществляется подключение; смежные организации - организации, владеющие на праве собственности или на ином законном основании технологически связанными тепловыми сетями и (или) источниками тепловой энергии в системе теплоснабжения.

В соответствии с пунктом 3 Правил подключения договор о подключении к системе теплоснабжения (далее - договор о подключении) является публичным для теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций, в том числе единой теплоснабжающей организации. При наличии технической возможности подключения к системе теплоснабжения в соответствующей точке подключения отказ потребителю в заключении договора о подключении в отношении объекта, находящегося в границах определенного схемой теплоснабжения радиуса эффективного теплоснабжения, не допускается. Лицами, подлежащими обязательному обслуживанию теплоснабжающими и теплосетевыми организациями, являются любые лица, обратившиеся в эти организации с целью заключения договора о подключении (далее - заявители).

В соответствии с пунктом 7 Правил подключения основанием для заключения договора о подключении является подача заявителем заявки на подключение к системе теплоснабжения в случае необходимости подключения к системам теплоснабжения вновь создаваемого или созданного подключаемого объекта, но не подключенного к системам теплоснабжения, в том числе при уступке права на использование тепловой мощности.

В соответствии с пунктом 15 Правил подключения подключение к системам теплоснабжения осуществляется в следующем порядке:

- а) направление исполнителю заявки о подключении к системе теплоснабжения;
- б) заключение договора о подключении;
- в) выполнение мероприятий по подключению, предусмотренных условиями подключения и договором о подключении;
- г) составление акта о готовности внутриплощадочных и внутридомовых сетей и оборудования подключаемого объекта к подаче тепловой энергии и теплоносителя;
- д) составление акта о подключении.

Согласно пункту 16 Правил подключения в случае отсутствия технической возможности подключения исполнитель в течение 5 рабочих дней со дня получения заявки на подключение к системе теплоснабжения направляет заявителю письмо с предложением выбрать один из следующих вариантов подключения:

подключение будет осуществлено за плату, установленную в индивидуальном порядке, без внесения изменений в инвестиционную программу исполнителя и с последующим внесением соответствующих изменений в схему теплоснабжения в установленном порядке;

подключение будет осуществлено после внесения необходимых изменений в инвестиционную программу исполнителя и в соответствующую схему теплоснабжения.

В течение 5 рабочих дней со дня получения указанного письма от исполнителя заявитель направляет исполнителю письмо с указанием выбранного варианта подключения либо с отказом от подключения к системе теплоснабжения.

В соответствии с пунктами 25 и 26 Правил подключения для заключения договора о подключении заявитель направляет на бумажном носителе или в электронной форме в адрес исполнителя заявку на подключение к системе теплоснабжения с приложением необходимых сведений и документов.

В соответствии с пунктом 27 Правил подключения перечень сведений и документов, предусмотренных пунктами 25 и 26 Правил подключения, является исчерпывающим. Исполнитель не вправе требовать от заявителя представления сведений и документов, не предусмотренных настоящими Правилами.

В соответствии с пунктом 28 Правил подключения в случае несоблюдения заявителем требований, предусмотренных пунктами 25 и 26 Правил подключения, исполнитель в течение 3 рабочих дней со дня получения заявки направляет заявителю уведомление о необходимости в течение 20 рабочих дней со дня получения указанного уведомления представить недостающие сведения и документы.

В случае представления сведений и документов, предусмотренных пунктами 25 и 26 Правил подключения, в полном объеме, исполнитель в течение 20 рабочих дней

со дня получения заявки направляет заявителю подписанный проект договора о подключении в 2 экземплярах.

В случае если для осуществления подключения исполнителю требуется письменное согласие смежной организации на подключение объекта через принадлежащие ей тепловые сети или источники тепловой энергии, срок направления проекта договора о подключении увеличивается соразмерно сроку ответа смежной организации на запрос исполнителя о представлении письменного согласия смежной организации на опосредованное подключение объекта заявителя.

Согласно пункту 29 Правил подключения в случае несогласия заявителя с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заявитель в течение 10 рабочих дней со дня получения проекта договора о подключении направляет исполнителю извещение о намерении заключить указанный договор на иных условиях и прилагает к проекту договора протокол разногласий.

Исполнитель обязан в течение 10 рабочих дней со дня получения протокола разногласий известить заявителя о принятии проекта договора о подключении в редакции заявителя либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок заявитель, направивший протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении указанного договора, на рассмотрение суда.

В случае неполучения от заявителя проекта договора о подключении в течение 30 дней после его направления исполнителем либо в случае отказа заявителя от его подписания поданная таким заявителем заявка на подключение аннулируется.

ООО «Финанс Инвест» направило в адрес ООО «Тверская генерация» заявку на подключение к тепловой сети от 26.11.2018 № 195-ФИ (зарегистрирована ООО «Тверская генерация» 27.11.2018 вх. № 15143) о заключении договора о подключении к системе теплоснабжения теплотребляющих установок объекта «22-24 этажный многоквартирный жилой дом со встроенными помещениями общественного назначения жилого комплекса «Брусилowo», расположенного по адресу: г. Тверь, ул. Оснабрюкская, 26 (далее – Объект), указав нагрузку 1,97 Гкал/час, которая передана последнему для подключения строящегося Объекта ООО «УК «Стройтехсервис». При этом в заявке был указан источник тепловой энергии – котельная «Брусилowo» мощностью 10 МВт по ул. Оснабрюкской, 37 (собственник - ООО «УК «Стройтехсервис», смежная организация – ООО «Энерго Альянс»); заявка содержала информацию о том, что строительство теплосети от точки подключения (существующей распределительной камеры УТ-303 (УТ-1) до Объекта выполняет ООО «ФинансИнвест» собственными силами.

К Заявке на подключение было приложено согласие ООО «УК «Стройтехсервис» и согласие ООО «Энергоальянс» на подключение к источнику тепловой энергии – котельной «Брусилowo».

27.12.2018 ООО «Тверская генерация» направило в адрес ООО «Энергоальянс» запрос о согласовании возможности подключения Объекта к тепловым сетям ООО «Энергоальянс», о чем письмом от 10.01.2019 ООО «Тверская генерация»

информировало ООО «Финанс Инвест».

08.02.2019 ООО «Тверская генерация» направило ООО «ФинансИнвест» проект договора № ТГ-71-19 о подключении Объекта к системе теплоснабжения (далее – Договор), пунктом 3.1. которого установлено, что на момент заключения Договора стоимость работ по подключению Объекта заявителя к системе теплоснабжения исполнителя составляет 31 715 159,00 руб.

В приложении № 6 к Договору представлен перечень работы по подключению:

- строительство модульно–блочной котельной на газообразном топливе теплопроизводительностью 8 Мвт;

- прокладка трубопроводов теплоснабжения в непроходных каналах в изоляции из пенополиуретана при условном давлении 1,6 Мпа, температуре 115 гр.С, в сухих грунтах в траншеях с откосами с разработкой грунта в отвал 2 ду=200 мм;

- прокладка трубопроводов теплоснабжения в непроходных каналах в изоляции из пенополиуретана при условном давлении 1,6 Мпа, температуре 115 гр.С, в сухих грунтах в траншеях с откосами с разработкой грунта в отвал 2 ду=125 мм.

В соответствии с пунктом 3 приложения № 2 к Договору источником теплоснабжения указана котельная «Мамулино», а не котельной «Брусилово», которая указана в заявке ООО «ФинансИнвест», и согласие владельца на подключение к которой было приложено к заявке ООО «ФинансИнвест».

В соответствии с пунктом 10.2 приложения № 2 к Договору мероприятия, выполняемые Исполнителем в счет платы за подключение: строительство теплотрассы от точки присоединения до границы сетей технического обеспечения объекта и модернизация источника теплоснабжения.

Письмом от 20.02.2019 № ФИ-2019/18 ООО «ФинансИнвест» направило в адрес ООО «Тверская генерация» протокол разногласий об исключении пунктов 3 и 10.2 приложения 2 к Договору (№ 29 и № 31 Протокола), приложение 6 к Договору (№ 37 Протокола), а пункт 3.1 Договора (№ 13 Протокола) изложить в следующей редакции: «плата за подключение не взимается в связи с отсутствием необходимости выполнения исполнителем мероприятий по подключению».

Письмом от 07.03.2019 № СПР-01-ТП/01-1972 ООО «Тверская генерация» направило в адрес ООО «ФинансИнвест» протокол урегулирования разногласий, в котором пункты 3 и 10.2 приложения 2 к Договору, приложения 6 к Договору 2, п.3.1. Договора оставлены в прежней редакции.

Письмом от 27.05.2019 № ФИ-2019/52 ООО «ФинансИнвест» уведомило ООО «Тверская генерация» об отказе заключить Договор на указанных условиях.

Таким образом, ООО «ФинансИнвест» обратилось в ООО «Тверская генерация» с заявкой от 26.11.2018, приложив к заявке согласие ООО «УК «Стройтехсервис» на подключение Объекта через принадлежащий ООО «УК «Стройтехсервис» источник тепловой энергии – котельную «Брусилово».

Учитывая наличие такого согласия, проект договора должен быть направлен не позднее 24.12.2018. Проект договора был направлен лишь 08.02.2019. При этом, в

проекте договора указана в качестве источника тепловой энергии котельная «Мамулино» с условием дополнительных работ по прокладке теплых сетей, а не котельная «Брусилowo», которая была указана в заявке, и мощность которой обеспечивает потребности Объекта. Наличие резерва мощности котельной «Брусилowo» подтверждается техническими условиями, выданными ООО «УК «Стройтехсервис» для ООО «ФинансИнвест» на подключение Объекта к котельной «Брусилowo» от 22.01.2016 и письмом Департамента жилищно-коммунального хозяйства, жилищной политики и строительства администрации г.Твери от 19.04.2019 № 28/1579-и, в котором приведены сведения о мощности котельной, подключенной тепловой нагрузке и резерве мощности, достаточной для подключения жилого дома по адресу: г. Тверь, ул. Оснабрюкская, 26. Таким образом, ООО «Тверская генерация» фактически понуждала ООО «ФинансИнвест» нести дополнительные расходы, не требуемые для подключения Объекта.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ административным правонарушением признается 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.

ООО «Тверская генерация», предоставляя услуги по передаче тепловой энергии, является согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъектом естественной монополии.

Согласно пункту 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утв. приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 и статье 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) полномочия рассматривать дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 9.21 КоАП РФ возложены на Федеральную антимонопольную службу (далее – ФАС России) и ее территориальные органы; рассматривать дела вправе руководитель и заместители руководителей территориальных органов ФАС России.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснению обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При рассмотрении дела учитываются положения пункта 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, согласно которому при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ, при этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Действия ООО «Тверская генерация» нарушают установленный порядок подключения (технологического присоединения) к тепловым сетям, что образует событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Объект административного правонарушения: общественные отношения в сфере теплоснабжения.

Объективная сторона состоит в нарушении Правил подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения.

Субъект административного правонарушения: Общество с ограниченной ответственностью «Тверская генерация» (ИНН 6906011179, ОГРН 1106906000068, КПП 695201001).

Субъективная сторона: как следует из материалов дела, у ООО «Тверская генерация» имелась возможность не нарушать требования Правил подключения, однако ООО «Тверская генерация» нарушило вышеуказанные правила, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 9.21 КоАП.

Дата совершения административного правонарушения – 25.12.2018.

Место совершения административного правонарушения – Тверская область, г.Тверь.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими

лицами.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998, постановление от 12.05.1998, постановление от 15.07.1999).

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Поведение АО «Газпром газораспределение Тверь» свидетельствует о наличии общественной опасности действий последнего, о пренебрежительном отношении юридического лица к требованиям законодательства о теплоснабжении и Правил подключения, о существенном нарушении интересов неопределенного круга лиц, поскольку в течение длительного времени именно вследствие действий ООО «Тверская генерация» ООО «ФинансИнвест» было лишено возможности ввести дом в эксплуатацию, а участники долевого строительства - возможности реализовать свои жилищные права.

При рассмотрении настоящего дела учтен характер совершенного административного правонарушения, отсутствие обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, и с учетом вышеизложенного размер штрафа определен в минимальном размере санкции, предусмотренной частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, частью 1 статьи 9.21, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо Общество с ограниченной ответственностью «Тверская генерация» (ИНН 6906011179, ОГРН 1106906000068, КПП 695201001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на юридическое лицо Общество с ограниченной ответственностью «Тверская генерация» (ИНН 6906011179, ОГРН 1106906000068, КПП 695201001) административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с п.1 ст.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Реквизиты для перечисления штрафов за нарушение антимонопольного законодательства: ХХХ

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В.Посохова