

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу

об административном правонарушении № 042/04/9.21-1380/2020

«13» октября 2020 г.

г. Кемерово

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России), <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-1380/2020, возбужденного 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»),

УСТАНОВИЛА:

19.08.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение <...> о наличии в действиях ООО «Горводоканал» признаков совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), выразившихся в незаконном взимании с Заявителя платы в размере 1 274 рубля за выдачу 08.07.2020 г. разрешения № 930 на подключение к инженерным сетям водопровода (канализации).

Из материалов дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-1380/2020 следует, что 03.07.2020 г. <...> обратилась в ООО «Горводоканал» путем заполнения формы заявлением о выдаче разрешения на подключение (врезку) к сетям водоснабжения и (или) водоотведения и проведении проверки работоспособности подключения жилого дома, расположенного по адресу: ул. Песочная, 35.

ООО «Горводоканал» 08.07.2020 г. выдало <...> разрешение № 930 на подключение к инженерным сетям водопровода (канализации), согласно пункту 8 которого оплату за выдачу разрешения на подключение производить в кассу ООО «Горводоканал» при выдаче этого разрешения.

Согласно кассовому чеку <...> оплатила ООО «Горводоканал» 08.07.2020 г. за разрешение на врезку к инженерным сетям 1 274 рубля.

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 подключение 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.

27.08.2020 г. заместителем руководителя Кемеровского УФАС России вынесено определение о возбуждении в отношении ООО «Горводоканал» дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-1380/2020 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, ул. Песочная, 35, а именно: установлении необоснованных требований по получению разрешения на подключение к инженерным сетям водопровода с взиманием платы, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП.

Определением о возбуждении дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-1380/2020 и проведении административного расследования от 27.08.20120 г. процедура составления и подписания протокола была назначена на 28.09.2020 г. на 14 часов 00 минут.

Указанным определением у ООО «Горводоканал», в целях полного и всестороннего рассмотрения дела № 042/04/9.21-1380/2020 об административном правонарушении, были запрошены необходимые сведения и материалы.

05.09.2020 ООО «Горводоканал» представлены письменные пояснения с приложенными материалами, согласно которым денежные средства ООО «Горводоканал» брались с Заявителя не за подключение объекта к централизованным сетям водоснабжения, а в целях компенсации ООО «Горводоканал» затрат за осуществление со стороны ООО «Горводоканал» контроля за ходом проведения работ по такому подключению, путём выезда специалиста ООО «Горводоканал» на транспортном средстве, не принадлежащем ООО «Горводоканал», к предполагаемому месту проведения данных работ и уточнения непосредственной точки присоединения абонента к централизованной системе холодного водоснабжения. В пояснениях ООО «Горводоканал» ссылались на свод правил 002.13330.2015 Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации.

Процедура составления и подписания протокола состоялась в присутствии законного представителя ООО «Горводоканал» - генерального директора ООО «Горводоканал» <...>.

В протоколе <...> собственноручно сделала запись: «С протоколом не согласна, пояснения предоставлены ранее».

Определением от 29.09.2020 дело № 042/04/9.21-1380/2020 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 13.10.2020 г. на 14 часов 00 минут.

01.02.2018 г. в назначенное определением от 29.09.2020 время состоялось рассмотрение дела № 042/04/9.21-1380/2020 об административном правонарушении в присутствии законного представителя ООО «Горводоканал».

На рассмотрение № 042/04/9.21-1380/2020 об административном правонарушении ООО «Горводоканал» представлены документы: договор аренды транспортного средства без экипажа и расчет затрат (услуг) по выполнению работы для населения по подключению к инженерным сетям водопровода (канализации) и проведению проверки работоспособности подключения находящихся в обслуживании ООО «Горводоканал». Согласно данному расчету стоимость услуги составляет 1 274 руб.

Согласно устным пояснениям законного представителя ООО «Горводоканал» плата взимается для покрытия расходов ООО «Горводоканал» по выезду специалистов для контроля правильности подключения.

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

Учитывая вышеизложенное взимание ООО «Горводоканал» 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.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает необоснованными доводы ООО «Горводоканал» в связи со следующим:

Согласно пункту 8 разрешения № 930 на подключение к инженерным сетям водопровода (канализации), выданного 08.07.2020 г. <...>, Заявитель должен был произвести оплату за выдачу разрешения на подключение.

ООО «Горводоканал» указывало, что в соответствии с пунктом 5.1 свода правил Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ 002.13330.2015 проверка сторонами выполнения мероприятий, предусмотренных техническими условиями подключения, является одним из этапов подключения объекта к водоснабжению.

При этом в пункте 1.4 вышеуказанного свода правил указано, что свод правил не распространяется на объекты индивидуального жилищного строительства.

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.

Согласно пункту 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства 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.

Таким образом, плата за подключение объекта к сетям водоснабжения может взиматься водоснабжающей организацией с заявителя только при наличии установленных тарифов на подключение. Поскольку таких тарифов для ООО «Горводоканал» не установлено, а проверка ООО «Горводоканал» выполнения мероприятий, предусмотренных техническими условиями подключения, выданных <...> (выезд специалиста ООО «Горводоканал» на арендованном автомобиле), является одним из этапов подключения объекта к водоснабжению, взимание ООО «Горводоканал» платы с <...> за выдачу разрешения на подключения объекта к сетям водоснабжения противоречит пункту 13 статьи 18 Закона о водоснабжении, а следовательно и вступает в противоречие с требованиями части 14 указанной статьи.

Ответственность за необоснованное взимание ООО «Горводоканал» с <...> платы в размере 1 274 рубля за выдачу разрешения № 930 на подключение к инженерным сетям водопровода (канализации) 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.

Таким образом, у заместителя руководителя Кемеровского УФАС России, отсутствуют основания для применения к рассматриваемой ситуации положений статьи 2.9 КоАП.

Факт совершения ООО «Горводоканал» административного правонарушения подтверждается протоколом по делу № 042/04/9.21-1380/2020 об административном правонарушении, а также материалами дела.

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

Дата совершения правонарушения: 08.07.2020 г. (дата взимания платы за выдачу разрешения № 930 на подключение 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 08.07.2021 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 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.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит 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 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,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество 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.) 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

<...>