ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 012/04/9.21-971/2020 об административном правонарушении

«22» января 2021 года г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя-начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России), рассмотрев протокол № 012/04/9.21-971/2020 от 29 декабря 2020 года и материалы административного дела № 012/04/9.21-971/2020, возбужденного в отношении ООО фирма «Радан», по факту нарушения пункта 3 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.07.2018 № 787 (далее – Правила № 787), выразившегося в ограничении режима передачи тепловой энергии, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя ООО фирма «Радан» по доверенности от 27.07.2020 <...>, представителя МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» по доверенности от 06.08.2018 № 84 <...>, представителя ООО «Реал Эстейт Сервис» по доверенности № 7 от 12.01.2021 <...>,

УСТАНОВИЛА:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 012/04/9.21-971/2020 в отношении ООО фирма «Радан» по факту нарушения пункта 3 Правил № 787, выразившегося в ограничении режима передачи тепловой энергии, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

В адрес лица, привлекаемого к административной ответственности, потерпевших, а также заинтересованного лица направлено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 012/04/9.21-971/2020 и проведении административного расследования от 04.12.2020 (исх. № 03-07/903).

Протокол об административном правонарушении № 012/04/9.21-971/2020 от 29.12.2020 составлен по правилам статьи 28.2, 28.3 КоАП РФ ведущим специалистом-экспертом аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России при надлежащем извещении ООО фирма «Радан», МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» и потерпевших о дате, времени и месте составления протокола (уведомление о составлении протокола получено ООО фирма «Радан» 23.12.2020, МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» извещено посредством телефонограммы, в адрес потерпевших направлены телеграммы).

Копия протокола № 012/04/9.21-971/2020 (исх. № 03-07/977), в котором указана дата (11.01.2021), время (14:00) и место рассмотрения административного дела направлена лицам, участвующим в деле, по адресам регистрации.

Определением об отложении рассмотрения дела от 11.01.2021 рассмотрение дела отложено на 22.01.2021. Копия определения направлена лицам, участвующим в деле, по адресам регистрации и согласно уведомлению органа почтовой связи получена ООО фирма «Радан» 14.01.2021, МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» 13.01.2021, ПАО Банк ВТБ 18.01.2021, ОАО «Волжский ювелир» 18.01.2021, ООО «Акватэк» 14.01.2021, ООО «Реал Эстейт Сервис» 12.01.2021, ООО «Профитторг» (ТЦ «Шанхай») 18.01.2021, ИП О. 12.01.2021, ГБПОУ РМЭ «Марийский радиомеханический техникум» корпус № 2 14.01.2021. Вместе с тем, направленная в адрес ООО «Новэкс Приоритет» по месту регистрации копия данного определения на дату рассмотрения обществом не получена и возвращена отправителю в Марийское УФАС России. Согласно пункту 24.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение.

Таким образом, лица, участвующие в деле, надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела № 012/04/9.21-971/2020.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В Марийское УФАС России поступили заявления МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» от 04.09.2020 вх. № 8388 и ООО «Акватэк» от 16.09.2020 вх. № 8727, а также аналогичные заявления ООО «Акватэк» и ООО «Реал Эстейт Сервис», поступившие в порядке переадресации из Прокуратуры города Йошкар-Олы, от 21.09.2020 вх. № 8850, 8851 на действия ООО фирма «Радан», выразившиеся в ограничении режима передачи тепловой энергии.

Согласно представленным в рамках рассмотрения заявлений документам следует, что в 2003 году ООО фирма «Радан» заключило договор подряда с МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» для строительства тепловой сети к объектам по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 115 «б», принадлежащим на праве собственности обществу, для обеспечения теплом двух своих объектов недвижимости.

С 2003 года МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» в соответствии с законодательством о теплоснабжении присоединило через построенные обществом сети иных хозяйствующих субъектов.

Между МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» и ООО фирма «Радан» заключен договор теплоснабжения от 17.04.2013 № 1769, по условиям которого МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» приняло на себя обязательство отпустить в согласованном количестве и режиме тепловую энергию (мощность) и теплоноситель для нужд отопления и горячего водоснабжения объектов потребителя, а общество обязалось оплатить потребленную энергию. Объекты теплоснабжения, а также сведения о тепловых сетях, находящихся на балансе потребителя, согласованы сторонами в приложении к договору.

ООО фирма «Радан» оформило право собственности на теплосети 23.08.2018.

Через указанные тепловые сети ООО фирма «Радан» осуществляется передача тепловой энергии иным потребителям, надлежаще подключенным (технологически присоединённым) к тепловым сетям.

В соответствии с пунктом 12 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) под передачей тепловой энергии, теплоносителя понимается совокупность организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих поддержание тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами, правилами технической эксплуатации объектов теплоснабжения и теплопотребляющих установок требованиям, прием, преобразование и доставку тепловой энергии, теплоносителя.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно Письму ФАС России от 06.07.2018 N АЦ/51469/18 «О разъяснении по вопросу отнесения организации к субъектам естественной монополии в случае отсутствия указанной организации в реестре субъектов естественных монополий» при рассмотрении вопроса об отнесении хозяйствующего субъекта к субъектам естественной монополии в соответствии со статьей 3 Закона о естественных монополиях следует установить наличие факта осуществления регулируемой деятельности в сферах, указанных в статье 4 Закона о естественных монополиях.

В отношении субъектов естественных монополий органами регулирования естественных монополий может применяться ценовое регулирование, осуществляемое посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельных уровней.

Тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя, оказываемые ООО фирма «Радан», установлены Приказом Министерства промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 18.12.2019 № 185 т «Об установлении тарифов на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя, оказываемые ООО фирма «Радан», на 2020-2022 годы».

Следовательно, ООО фирма «Радан», оказывая услуги по передаче тепловой энергии по установленным тарифам, является субъектом естественной монополии.

04.09.2020 МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» зафиксировало приостановку эксплуатации участков тепловой сети, принадлежащих ООО фирма «Радан», и ограничение от централизованного теплоснабжения объектов следующих хозяйствующих субъектов: Банк ВТБ (ПАО) (ул. Палантая, д. 112в), ООО «Новэкс Приоритет» (ул. Первомайская, д. 113), ОАО «Волжский Ювелир» (ул. Первомайская, д. 113), ООО «Акватэк» (ул. Первомайская, д. 113, 115), ООО «Реал Эстей Сервис» (ул. Первомайская, д. 115а), ООО «Профитторг» (ТЦ «Шанхай») (ул. Первомайская, д. 115е), ИП О. (ул. Первомайская, д. 117), ГБПОУ РМЭ «Марийский радиомеханический техникум» корпус №2 (ул. Пушкина, д. 27), что подтверждается представленными актами визуального осмотра тепловой камеры от 04.09.2020, а также архивными показателями приборов учета потребителей за период

03.09.2020-04.09.2020.

07.09.2020 МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» зафиксировало повторную приостановку эксплуатации участков тепловой сети, принадлежащих ООО фирма «Радан», ограничение от централизованного теплоснабжения объектов следующих хозяйствующих субъектов: ООО «Новэкс Приоритет» (ул. Первомайская, д. 113), ОАО «Волжский Ювелир» (ул. Первомайская, д. 113), ООО «Акватэк» (ул. Первомайская, д. 113, 115), ООО «Реал Эстейт Сервис» (ул. Первомайская, д. 115а), ООО «Профитторг» (ТЦ «Шанхай») (ул. Первомайская, д. 115е), ГБПОУ РМЭ «Марийский радиомеханический техникум» корпус №2 (ул. Пушкина, д. 27), что подтверждается представленными актами визуального осмотра тепловой камеры от 07.09.2020.

В результате визуального осмотра специалистами МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» совместно с представителями ООО «Реал Эстейт Сервис» и ООО «Акватэк» 07.09.2020 установлено, что задвижки № 1, 2 в УТ-456 в сторону УТ-4512 (квартал 45 – центральный рынок) находятся в закрытом положении, обвязаны цепью и заперты на замок, в результате чего прекращена подача тепловой энергии и теплоносителя, отсутствует горячее водоснабжение подключенных через тепловую сеть объектов к централизованному теплоснабжению. Указанные задвижки находятся в балансовой и эксплуатационной ответственности ООО фирма «Радан».

ООО фирма «Радан» в письменных пояснениях от 08.10.20 № 9335 (исх. № 55) указало, что по состоянию на 28.08.2020 тепловая сеть, принадлежащая на праве собственности обществу, находилась в неисправном состоянии, требовала срочного ремонта. В связи с данными обстоятельствами ООО фирма «Радан» направило в адрес МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» уведомление о приостановке эксплуатации теплосети от 28.08.2020.

Однако ООО фирма «Радан» в МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» и Марийское УФАС России не представлено документальных доказательств, подтверждающих аварийное состояние тепловой сети.

После получения уведомления ООО фирма «Радан» о приостановке эксплуатации теплосети от 28.08.2020 МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» направило ответ № 8226-27 от 04.09.2020 в адрес общества о нарушении закона в случае приостановки эксплуатации тепловой сети.

После поступления обращения об отсутствии горячего водоснабжения № 425 от 07.10.2020 ООО «Реал Эстейт Сервис» и № 424 от 04.09.2020 ООО «Акватэк», МУП «Йошкар-Олинская ТЭЦ-1» направило письмо в адрес ООО фирма «Радан» о недопустимости отключения тепловой сети, и направила разъяснения ООО «Реал Эстейт Сервис» № 8426-27 от 11.09.2020 и ООО «Акватэк» № 8409-27 от 10.09.2020 о причинах отсутствия водоснабжения.

Согласно части 6 статьи 17 Закона о теплоснабжении собственники тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым

сетям.

Согласно пункту 3 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.07.2018 № 787 (далее – Правила № 787) собственники и иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям тепловой энергии, теплоносителя, теплопотребляющие установки которых присоединены в установленном порядке к таким тепловым сетям.

Таким образом, действия ООО фирма «Радан», связанные с ограничением режима передачи тепловой энергии в целях горячего водоснабжения, противоречат требованиям Правил № 787.

Ответственность за данное нарушение предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 9.21 КоАП РФ нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В рамках рассмотрения дела ООО «Акватэк» и ООО «Реал Эстейт Сервис» заявили ходатайства о прекращении производства по делу № 012/04/9.21-971/2020 (вх. № 12198 от 30.12.2020, вх. № 44 от 11.01.2021) об административном правонарушении в отношении ООО фирма «Радан» в связи с отсутствием претензий к ООО фирма «Радан» по временному отсутствию горячего водоснабжения.

Данные ходатайства не подлежат удовлетворению, так как материалами дела подтверждается наличие в действиях ООО фирма «Радан» события административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

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

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

Согласно статье 26.1 КоАП РФ одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения.

В силу части 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 Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена

административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Юридическое лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения. Однако ООО фирма «Радан» не представлены достаточные доказательства того, что обществом были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: период с 04.09.2020, 07.09.2020 по 23.09.2020 – период, в течение которого осуществлено ограничение теплоснабжения на участке тепловой сети, принадлежащей ООО фирма «Радан».

Состав административного правонарушения по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ, совершенного ООО фирма «Радан», образуют:

- объект административного правонарушения – установленный и охраняемый порядок в области недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к тепловым сетям;
- объективная сторона – нарушение ООО фирма «Радан» пункта 3 Правил № 787, что привело к ограничению передачи тепловой энергии в целях горячего водоснабжения иным потребителям, надлежаще подключенным (технологически присоединённым) к тепловым сетям;
- субъект правонарушения – ООО фирма «Радан»;
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО фирма «Радан» имелась возможность соблюдения Правил № 787, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО фирма «Радан». Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ООО фирма «Радан» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение

юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно сведениям, содержащимся на сайте Федеральной налоговой службы https://rmsp.nalog.ru в разделе «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства», ООО фирма «Радан» состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, что подтверждается выпиской из данного реестра.

Сведения о том, что ООО фирма «Радан» ранее привлекалось к административной ответственности за совершение аналогичного правонарушения в материалах дела отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, о наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать

выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ ООО фирма «Радан» достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 9.21, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь ООО фирма «Радан» к административной ответственности по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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-

начальник отдела