

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 21-05/10-17А

21 января 2019  
Камчатский

г. Петропавловск –

Комиссия Камчатского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: "....."

члены Комиссии: "....."

рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства возбужденного на основании приказа Камчатского УФАС России от 11.04.2017 № 31-П о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения ПАО «Камчатскэнерго», части статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в неисполнении муниципального контракта от 22.10.2014 ".....1359", а также включение работ по подключению (технологическому присоединению) потребителей (объектов) тепловой энергии по улицам Ленинградская, Ключевская, Беринга, Мишенная, Осипенко, Вилюйская, Фрунзе в Петропавловск – Камчатскому городском округе к системам теплоснабжения ОАО «Камчатскэнерго» действий, не предусмотренных муниципальным контрактом от 22.10.2014 № ".....1359",

## **У С Т А Н О В И Л А:**

В Камчатское УФАС России поступила информация по факту невыполнения муниципального контракта от 22.10.2014 № ".....1359" на сумму 204 млн. рублей.

22 декабря 2014 года между Комитетом городского хозяйства администрации Петропавловск-Камчатского городского округа и ОАО «Камчатскэнерго» в соответствии с Гражданским кодексом и Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» заключен муниципальный контракт № ".....1359".

В соответствии с пунктом 1.1 вышеуказанного контракта ПАО «Камчатскэнерго» должен был выполнить необходимые мероприятия

и оказать услуги по подключению (технологическому присоединению) потребителей (объектов) тепловой энергии по улицам Ленинградская, Ключевская, Беринга, Мишенная, Осипенко, Вилюйская, Фрунзе в Петропавловск-Камчатском городском округе к системам теплоснабжения ОАО «Камчатскэнерго».

Состав мероприятий к подключению определяются сторонами в точках подключения в соответствии с Приложением №№ 1,2.

Сумма муниципального контракта составляет 248 726 123 рубля.

В соответствии с муниципальным контрактом, ПАО «Камчатскэнерго» должен был закончить работы 01 июля 2016 года.

12.07.2016 в адрес ПАО «Камчатскэнерго» за исх. № 01-07-01/2214/16 Управлением городского хозяйства администрации Петропавловск-Камчатского городского округа был направлен запрос о предоставлении документов, подтверждающих исполнение муниципального контракта от 22.12.2014 № ".....1359".

В соответствии с подпунктом 2.2.1 пункта 2.2 муниципального контракта Управлением на расчетный счет ПАО «Камчатскэнерго» были переведены денежные средства в размере 82,018% от суммы муниципального контракта, что составило 204 000 000 рублей.

Пунктом 4.2.12 пункта 4.2 муниципального контракта установлено, что Исполнитель обязан предоставлять Заказчику ежемесячно до 12 числа, а также по требованию Заказчика в течение 5 (пяти) календарных дней, отчеты и документы о ходе реализации мероприятий по подключению (присоединению) к тепловым сетям Объектов.

12.07.2016 за исх. № 01-07-01/2214/16 в адрес ПАО «Камчатскэнерго» был направлен запрос о предоставлении документов, подтверждающих исполнение контракта.

По состоянию на 05.08.2016 какие-либо документы, подтверждающие исполнение муниципального контракта в адрес Управления не поступали, в связи с чем, за исх. № 01-07-01/2560/16 была направлена претензия, содержащая требования по уплате штрафов, пеней, в связи с существенными нарушениями условий муниципального контракта, в частности, срока выполнения работ.

Требования претензии об уплате штрафов, пеней оставлены ПАО «Камчатскэнерго» без удовлетворения.

В соответствии со статьей 330 Гражданского кодекса Российской Федерации неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Частью 5 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ) установлено, что в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик, (подрядчик, исполнитель), вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с подпунктом 7.1.1 муниципального контракта, в случае просрочки исполнения обязательств, предусмотренного пунктом 3.1 муниципального контракта (срок исполнения услуги), Заказчик вправе потребовать уплаты пени Исполнителем. Пенья начисляется со дня, следующего после дня истечения установленного муниципальным контрактом срока исполнения обязательства. Пенья устанавливается в размере не менее, чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта.

Таким образом, сумма пени, исчисленная в соответствии с подпунктом 7.1.1 муниципального контракта, за период просрочки обязательств с 01.07.2016 по 30.09.2016 составляет 24 026 943,50 (двадцать четыре миллиона двадцать шесть тысяч девятьсот сорок три) рубля 50 копеек,

Исходя из следующего расчета:

$48\,726\,123 \times 0,00105 \times 92$ , где 248 726 123,00 рублей - цена Контракта (документы, подтверждающие исполнение Контракта представлены в адрес Заказчика не были);

$1,105 \times 0,01) = 0,00105$  - ставка рефинансирования;

92 - количество дней просрочки исполнения обязательств за период 01.07.2016 по 30.09.2016.

Кроме того, в соответствии с условиями муниципального контракта ТАО «Камчатскэнерго» не исполнило обязательств по пункту 1.3 к подпунктам 4.2.7, 4.2.12 пункта 4.2 муниципального контракта.

Частью 6 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, установлено, что в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Согласно подпункту 7.2.2 муниципального контракта, в случае неисполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, Заказчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Штрафы устанавливаются в размере 0,5 процентов цены муниципального контракта, что составляет 1 243 630 (один миллион двести сорок три тысячи шестьсот тридцать) рублей 62 копейки.

Таким образом, сумма штрафа за неисполнение каждого из пунктов муниципального контракта (п. 1.3, пп. 4.2.7, 4.2.12) составляет 3 730 891, 36 (три миллиона семьсот тридцать тысяч восемьсот девяносто один) рубль 86 копеек.

В случае отказа от исполнения обязательств по муниципальному контракту в добровольном порядке либо неполучения ответа на указанную претензию в срок, установленный муниципальным контрактом, Управление может принять решение об одностороннем расторжении муниципального контракта, либо обратиться в суд с иском о взыскании суммы предварительной оплаты и неустойки (штрафов), а также принудительном расторжении вышеуказанного муниципального контракта.

Приказом Камчатского УФАС России № 31-П от 12.04.2017 было возбуждено дело № 21-05/10-17А в отношении ПАО «Камчатскэнерго» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

27 апреля 2017 в адрес ПАО «Камчатскэнерго» выдано Предупреждение № 1221/01 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Из данного предупреждения следует, согласно муниципального контракта от 22.10.2014 № ".....1359" Исполнитель в лице ПАО «Камчатскэнерго» обязан своевременно выполнить необходимые мероприятия и оказать услуги по подключению (технологическому присоединению) потребителей (объектов) тепловой энергии по улицам Ленинградская, Ключевская, Беринга, Мишенная, Осипенко, Вилюйская, Фрунзе в Петропавловске-Камчатском городском округе к системам теплоснабжения ПАО «Камчатскэнерго» в определенных Контрактом точках подключения.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю на основании части 3 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости в срок до 08 мая 2017 года прекращения указанных действий (бездействия) путем:

1) выполнить все работы, предусмотренные муниципальным контрактом от 22.10.2014 № ".....1359"

2) прекратить выполнять работы, которые не входят в работу по технологическому присоединению в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 307 «О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении в некоторые акты Правительства РФ»

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В своих пояснениях ПАО «Камчатскэнерго» сообщает следующее.

В соответствии с п. 12 условий подключения к системам теплоснабжения (приложение № 2 к муниципальному контракту от

22.12.2014 № ".....1359) ПАО «Камчатскэнерго» необходимо выполнить проектирование и строительство нескольких объектов. В рамках исполнения муниципального контракта от 22.12.2014 № ".....1359 (далее - Контракт) ПАО Камчатскэнерго» разработана проектно-сметная документация на строительство объектов:

- «Закольцовка тепловых сетей ТЭЦ-1 и ТЭЦ-2 в г. Петропавловске-Камчатском. Корректировка участка тепломатриалы от УТС-3 по ул. Максимова до УТ- 22» (далее - Закольцовка);

- АЦТП «Ленинградская» с тепловыми сетями 1 и 2 контура в г. Петропавловске-Камчатском» (далее - АЦТП «Ленинградская»),

В рамках выполнения по объекту «Закольцовка» со стороны ПАО «Камчатскэнерго» (далее - Общество) заключен договор генерального подряда от 19.06.2015 № ГП 65-1 с ООО «Мастер». По состоянию на 04.05.2017 года полностью выполнены строительномонтажные работы, ведутся пуско-наладочные работы.

По объекту АЦТП «Ленинградская» заключен договор генерального подряда от 10.09.2015 № ГП 65-3 ООО «Мастер». По состоянию на 03.05.2017 года по объекту «АЦТП Ленинградская» выполнено 100 % строительномонтажных работ, в том числе выполнены работы по строительству здания АЦТП и инженерных сетей, проведены гидравлические испытания, установлено технологическое оборудование АЦТП. Планируется до 31.05.2017 завершить оставшиеся работы по ограждению, озеленению и благоустройству прилегающей территории.

В настоящее время ведутся пуско-наладочные работы и комплексное опробование оборудования на объекте.

После подписания комиссией акта готовности оборудования к вводу в эксплуатацию, будет направлена заявка в Дальневосточное управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на получение разрешения на допуск в эксплуатацию энергоустановки.

Основными объективными причинами задержки исполнения Контракта стали, следующие причины:

По объекту «Закольцовка»:

1. Строительство объекта «Закольцовка» осуществлялось с учетом решений, принятых на выездных совещаниях под председательством

ВрИО вице-губернатора Камчатского края Унтиловой И.Л., с учетом необходимости синхронизации работ по строительству подземного перехода теплотрассы под автомобильной дорогой по ул. Набережная и подземного перехода для реконструкции системы водоотведения. Заказчиком по строительству подземного перехода для реконструкции системы водоотведения был определен МУП «Петропавловский водоканал». При производстве земляных работ подземного перехода для реконструкции системы водоотведения вскрыт участок ветхой ливневой системы с улиц Пограничная, МаксUTOва и Семена Удалого, конструкции которой утратили свою несущую способность из-за длительного использования. В результате несколько раз возникала аварийная ситуация, которая значительно влияла на сроки проведения совместных работ на указанном участке.

2. Аномально сложными гидрометеорологическими условиями при проведении строительно-монтажных работ в период с октября по ноябрь 2015 года, а именно: выпадение осадков за сутки более 5 мм, скорость ветра более 12 м /сек. Метеорологическая информация выдана ФГБУ «Камчатское УГМС» Камчатский Гидрометцентр 09.03.2016 №04/7-570.

3. В процессе строительства в адрес подрядной организации ООО «Мастер» со стороны ПАО «Камчатскэнерго» направлялись письма по устранению выявленных замечаний и сроков исполнения Договора. При гидравлическом испытании трубопровода 30.11.2015 года, а также при повторном гидравлическом испытании 10.12.2015 года обнаружен дефект - свищ в теле трубы 530x10. По результатам визуального и измерительного контроля поставленная генеральным подрядчиком партия трубы признана дефектной. ПАО «Камчатскэнерго» в адрес ООО «Мастер» направлена претензия от 17.12.2015 № 01-23/5681 об устранении дефектов, о необходимости произвести полную замену трубопровода 530x10 на тепломагистрали от УТ-3 по ул. МаксUTOва до УТ-22. В период с февраля 2016 по июнь 2016 года со стороны генерального подрядчика была осуществлена 100% замена всей трубопроводной продукции и осуществлен повторный ее монтаж.

По объекту «АЦТП «Ленинградская»:

4. На сроки выполнения работ по объекту «АЦТП «Ленинградская» повлияла необходимость корректировки проектной документации в части применения отечественного российского оборудования -

блочного вакуумного деаэратора БВД-35 мЗ/ч взамен импортного (MWT-MD-30/DS), с учетом резкого увеличения курса валюты и длительных сроков поставки импортного оборудования.

С целью исполнения условий Контракта ПАО «Камчатскэнерго» осуществляет мероприятия строго в соответствии с условиями подключения к системам теплоснабжения, являющегося неотъемлемой частью Контракта и не выполняет действия, противоречащие Постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 № 307 «О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении в некоторые акты Правительства РФ».

На рассмотрении дела № 21-05/10-17А ПАО «Камчатскэнерго» приобщил протокол выездного совещания под председательством Врио ВИЦЕ-ГУБЕРНАТОРА Камчатского края И.Л. Унтиловой.

Из протокола от 21.08.2015 следует, что МУП «Петропавловский водоканал» необходимо обеспечить устранение аварийной ситуации при выполнении подземного перехода под автомобильной дорогой по ул. Набережной при реконструкции системы водоотведения Центральной части г. Петропавловск-Камчатский 1 этап строительства.

ПАО «Камчатскэнерго» обеспечить необходимой трубопроводной продукцией МУП «Петропавловский водоканал» с целью устранения аварийной ситуации под гарантийные обязательства с последующей компенсации стоимости со стороны МУП водоканал».

Совместно МУП «Петропавловский водоканал» и ПАО «Камчатскэнерго» внести изменения в графики производства работ со стороны исполнителей работ по реконструкции системы водоотведения Центральной части г. Петропавловск-Камчатский 1 этап строительства и по закольцовке тепловых сетей ТЭЦ-1 и ТЭЦ-2 в г. Петропавловске-Камчатском.

На рассмотрении дела представитель Администрации ПКГО пояснила, что в Арбитражном суде рассматривается дело о взыскании пени за просрочку платежей за неисполнение муниципального контракта от 22.10.2014 № ".....359.

В соответствии со статьей 47 Закона о защите конкуренции Комиссия может приостановить рассмотрение дела в суде другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА.

Определением от 21.06.2017 в соответствии с частью 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия приостановила рассмотрение дела № 21-05/10-17А до рассмотрения спора в Арбитражном суде.

Определением от 03.09.2018 на основании части 4 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» дело № 21-05/10-17А было возобновлено, в связи с окончанием разбирательства дела о взыскании пени за просрочку платежей за неисполнение муниципального контракта от 22.10.2014 № ".....1359 в Арбитражном суде Дальневосточного округа.

27.11.2018 на заседании Комиссии установило, что ПАО «Камчатскэнерго» направило (вх. № 3312 от 21.11.2018) для приобщения к материалам дела копии судебных актов первой, апелляционной и кассационной инстанции по делу № А24-3047/2017 по иску Управления городского хозяйства администрации Петропавловск – Камчатского городского округа о расторжении муниципального контракта от 22.12.2014 № ".....1359 и о взыскании 293 392 168, 63 руб и указало, что указанные судебные акты непосредственно относятся к обстоятельствам антимонопольного дела.

*Судебными актами по делу № А24 – 3047/2017 в удовлетворении исковых требований Управления городского хозяйства администрации Петропавловск – Камчатского городского округа - муниципального учреждения отказано.*

22.12.2014 между Комитетом городского хозяйства администрации (на момент рассмотрения дела Управление) и ОАО «Камчатскоэнерго» (на момент рассмотрения дела ПАО «Камчатскэнерго») заключен муниципальный контракт № ".....59 в порядке, предусмотренном ГК РФ с учетом положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановления Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307 «О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

По условиям названного контракта Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства в соответствии с условиями настоящего контракта своевременно выполнить необходимые мероприятия и оказать услуги по подключению (техническому присоединению) потребителей (объектов) тепловой энергии по улицам Ленинградская, Ключевская, Беринга, Мишенная, Осипенко, Вилюйская, Фрунзе в Петропавловск - Камчатском городском округе к системе теплоснабжения ОАО «Камчатскэнерго» в определенных Контрактом точках подключения (далее – мероприятия по подключению). Заказчик обязуется выполнить действия по подготовке потребителей к подключению и оплатить услуги по подключению к системе теплоснабжения в полном объеме (пункт 1.1 контракта).

Из пункта 1.2 контракта следует, что состав мероприятий, виды (объемы) тепловой нагрузки по потребителям и требования к подключению (техническому присоединению) определяется сторонами в точках подключения в соответствии с Приложениями № 1, 2. Разделом 2 контракта предусмотрена цена контракта и условия платежей, согласно которому цена контракта в соответствии с постановлением Региональной службы по тарифам и ценам Камчатского края от 03.07.2014 № 2015 составляет 248 726 123 рубля с учетом НДС. При этом, Заказчик оплачивает Исполнителю 204 000 000 руб. в течение 10-ти дней с момента заключения настоящего договора, 40 000 000 руб. – до 01.12.2015, 4 726 123 в течение 30-ти дней с даты подписания сторонами акта о подключении объекта к системам теплоснабжения.

Срок выполнения работ определен с момента заключения контракта до 01.07.2016. Контракт вступает в силу с даты его подписания Сторонами и действует до даты исполнения Сторонами своих обязательств в полном объеме (пункт 3.1, 3.2 контракта). Заказчик произвел платеж Исполнителю в размере 204 000 000 руб. согласно платежному поручению от 26.12.2014 № 154583.05.08.2016 заказчик обратился к исполнителю с претензией о пропуске срока исполнения контракта и начислении неустойки.

24.05.2017 заказчик обратился к исполнителю с требованием (претензией) об уплате суммы неустойки с указанием в случае неудовлетворения требований на принудительное расторжение контракта. Неисполнение исполнителем своих обязательств по муниципальному контракту в срок до 01.07.2016 послужило основанием для обращения Управления с иском в арбитражный суд. В соответствии со статьями 309, 310 ГК РФ обязательства должны

исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Статья 450 ГК РФ предусматривает, что изменение условий договора или расторжение договора допускается по соглашению сторон или по решению суда. По требованию одной из сторон договор, может быть, расторгнут по решению суда в случае существенного нарушения договора другой стороной. Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Нормы, регламентирующие договор об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих (теплопринимающих) устройств, не включены в раздел IV «Отдельные виды обязательств» ГК РФ, однако эти нормы содержатся в специальных нормативных актах, закрепляющих правила подключения к системам тепло- и энергоснабжения. Применительно к сфере теплоснабжения соответствующие нормы с 01.05.2012 содержатся в Правилах подключения к системам теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307 «О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

Названные правила, среди прочего, регламентируют процедуру присоединения подключаемых объектов в сфере теплоснабжения к электрическим сетям сетевой организации или системе теплоснабжения (далее – технологическое присоединение) и определяют существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к системе теплоснабжения (далее – договор технологического присоединения), в связи, с чем заключенный муниципальный контракт по своей правовой природе является договором технологического присоединения. Такой подход согласуется с правовой позицией Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 10.07.2012 № 2551/12.

При этом, Управление, являясь муниципальным заказчиком,

осуществляет закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Спорные правоотношения регулируются нормами Постановления Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307 «О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (Правила № 307), Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ). Стороны заключили контракт с указанием на названные нормы права. В соответствии с частью 8 статьи 3 Федерального закона № 44-ФЗ под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

В статье 93 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрены случаи размещения заказов у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), при которых заказчик предлагает заключить государственный или муниципальный контракт или иную гражданско-правовую сделку только одному поставщику (исполнителю, подрядчику).

Так, в пункте 8 части 1 названной статьи установлено, что закупка у единственного поставщика (исполнителя) может осуществляться заказчиком в случаях оказания услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, газоснабжению (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), по подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), по хранению и ввозу (вывозу) наркотических средств и психотропных веществ.

Статья 34 Закона № 44-ФЗ устанавливает обязательные условия контракта, в частности, цена контракта является твердой; при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей

статьей и статьей 95 названного Федерального закона; об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом; о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В соответствии с Правилами № 307 подключение к системам теплоснабжения осуществляется на основании договора о подключении к системам теплоснабжения (далее - договор о подключении). По договору о подключении исполнитель обязуется осуществить подключение, а заявитель обязуется выполнить действия по подготовке объекта к подключению и оплатить услуги по подключению (пункт 3 Правил). Пунктом 5 названных правил предусмотрено, что подключение объекта осуществляется в порядке, который включает следующие этапы: выбор заявителем теплоснабжающей организации или теплосетевой организации (исполнителя); заключение договора о подключении, в том числе подача заявителем заявки на подключение к системе теплоснабжения и выдача условий подключения, являющихся неотъемлемой частью указанного договора; исполнение сторонами условий договора о подключении, в том числе подключение объекта к системе теплоснабжения и подписание сторонами акта о подключении объекта и акта разграничения балансовой принадлежности.

Согласно пункту 26 Правил № 307 договор о подключении содержит следующие существенные условия: а) перечень мероприятий (в том числе технических) по подключению объекта к системе теплоснабжения и обязательства сторон по их выполнению; б) срок подключения; в) размер платы за подключение; г) порядок и сроки внесения заявителем платы за подключение; д) размер и виды тепловой нагрузки подключаемого объекта; е) местоположение точек подключения; ж) условия и порядок подключения внутриплощадочных и (или)внутридомовых сетей и оборудования подключаемого объекта к системе теплоснабжения; з) обязательства заявителя по оборудованию подключаемого объекта приборами учета тепловой энергии и теплоносителя; и) ответственность сторон за неисполнение либо за ненадлежащее исполнение договора о

подключении; к) право заявителя в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора о подключении при нарушении исполнителем сроков исполнения обязательств, указанных в договоре.

Как следует из пункта 31 Правил № 307, нормативный срок подключения не может превышать для теплопотребляющих установок 18 месяцев с даты заключения договора о подключении, если более длительные сроки не указаны в инвестиционной программе исполнителя, а также в инвестиционных программах организаций, владеющих на праве собственности или ином законном основании смежными тепловыми сетями и (или) источниками тепловой энергии, с которыми заключены договоры о подключении, в связи с обеспечением технической возможности подключения, но при этом срок подключения не должен превышать 3 лет. Подключение к системам теплоснабжения тепловых сетей и источников тепловой энергии осуществляется в сроки, определенные в соответствии со схемой теплоснабжения. Пунктом 32 Правил № 307 предусмотрено, что условия подключения выдаются исполнителем вместе с проектом договора о подключении, являются его неотъемлемой частью и содержат сведения, указанные в названном пункте.

Согласно пункту 35 Правил № 307 при исполнении договора о подключении исполнитель обязан: осуществить действия по созданию (реконструкции, модернизации) тепловых сетей до точек подключения и (или) источников тепловой энергии, а также по подготовке тепловых сетей к подключению объекта и подаче тепловой энергии не позднее установленной договором о подключении даты подключения; проверить выполнение заявителем условий подключения и установить пломбы на приборах (узлах) учета тепловой энергии и теплоносителя, кранах и задвижках на их обводах в установленный договором о подключении срок со дня получения от заявителя уведомления о готовности внутриплощадочных и внутридомовых сетей и оборудования подключаемого объекта к подаче тепловой энергии и теплоносителя с составлением и подписанием акта о готовности; осуществить не позднее установленной договором о подключении даты подключения (но не ранее подписания акта о готовности) действия по подключению к сети инженерно-технического обеспечения внутри площадочных или внутридомовых сетей и оборудования подключаемого объекта (если эта обязанность в соответствии с договором о подключении возложена на исполнителя); принять либо отказать в принятии предложения о внесении изменений в договор о

подключении в течение 30 дней с даты получения предложения заявителя при внесении изменений в проектную документацию.

При исполнении договора о подключении исполнитель имеет право: участвовать в приемке скрытых работ по укладке сети от подключаемого объекта до точки подключения; изменить дату подключения подключаемого объекта на более позднюю без изменения сроков внесения платы за подключение в случае, если заявитель не предоставил исполнителю в установленные договором на подключение сроки возможность осуществить проверку готовности внутриплощадочных и внутридомовых сетей и оборудования объекта к подключению и подаче тепловой энергии и опломбирование установленных приборов (узлов) учета, кранов и задвижек на их обводах, а также в случае если заявитель не соблюдает установленные договором сроки внесения платы за подключение. При этом дата подключения не может быть позднее исполнения заявителем указанных обязательств (пункт 36 Правил № 307).

В соответствии с пунктом 37 Правил № 307 при исполнении договора о подключении заявитель обязан: выполнить установленные в договоре о подключении условия подготовки внутриплощадочных и внутридомовых сетей и оборудования объекта к подключению; представить исполнителю утвержденную в установленном порядке проектную документацию (1 экземпляр) в части сведений об инженерном оборудовании и сетях инженерно-технического обеспечения, а также перечень инженерно-технических мероприятий и содержание технологических решений; направить исполнителю предложение о внесении изменений в договор о подключении в случае внесения изменений в проектную документацию на строительство (реконструкцию, модернизацию) подключаемого объекта, влекущих изменение указанной в договоре о подключении нагрузки; обеспечить доступ исполнителя для проверки выполнения условий подключения и опломбирования приборов (узлов) учета, кранов и задвижек на их обводах; внести плату за подключение в размере и в сроки, которые установлены договором о подключении.

Согласно пункту 41 Правил № 307 после выполнения заявителем условий подключения исполнитель выдает разрешение на осуществление заявителем подключения указанного объекта к системе теплоснабжения. Пунктом 4.2.3 муниципального контракта предусмотрено, что исполнитель обязан на основании условий подключения разработать в установленном порядке проектную

документацию по подключению объектов Заказчика к системам теплоснабжения Исполнителя. Осуществить мероприятия по строительству, реконструкции и модернизации тепловых сетей до точек подключения объектов Заказчика. Подготовить тепловые сети к подключению объектов Заказчика и подаче тепловой энергии и горячей воды не позднее срока, установленного пунктом 3.1 контракта (пункты 4.2.4 и 4.2.5). В силу требований пункта 4.2.8 контракта Исполнитель обязан составить и подписать акт о готовности объектов Заказчика в течение 5 рабочих дней со дня получения от Заказчика уведомления о готовности объектов Заказчика к подключению (присоединению) к тепловым сетям исполнителя.

При этом, Заказчик обязан в соответствии с техническим заданием (техническими условиями на подключение), выданным Исполнителем на подключение (присоединение) к тепловым сетям, подготовить объекты до точки подключения к эксплуатации и подключению к сетям теплоснабжения Исполнителя (пункт 5.2.3 контракта). Из Приложения № 1 к контракту, следует, что объектами подключения являются как многоквартирные дома, так и административные здания. Приложением № 2 установлены условия подключения к системам теплоснабжения, которым определена подключаемая тепловая нагрузка – 9,48 Гкал/ч. Точка присоединения определена: на трубопроводах отопления 2 Дн 250мм и трубопроводах Гвс Д159/114 от АЦТП на границе земельного участка. Подключение производится в точке подключения УТС-3 на трубопроводах 2Д 530мм тепломагистрали ТМ-3. Тип системы теплоснабжения – закрытая.

В пункте 12 названного Приложения № 12 определены условия подключения Исполнителем до границ объектов Заявителя.

В соответствии с решением суда установлено, что ПАО «Камчатскэнерго» осуществили мероприятия по строительству, реконструкции и модернизации тепловых сетей до точек подключения согласно условиям подключения. Подготовили тепловые сети к подключению объектов Заказчика и подаче тепловой энергии и горячей воды согласно условиям контракта. Однако, в связи с тем что Заказчик не исполнил свои обязательства ни в установленные контрактом сроки, ни на момент рассмотрения судебного дела – не направил уведомления о готовности объектов Заказчиков к подключению к тепловым сетям, исполнить контракт в полном объеме не представляется возможным. Кроме того, Заказчиком не оплачен

второй аванс в размере 40 000 000 руб., который должен быть оплачен до 01.12.2015. Управление не оспаривало в судебном заседании, что уведомление в адрес Исполнителя не направляли, поскольку на сегодняшний день подготовлено только 6 домов.

В подтверждении исполнения контракта в своей части исполнитель представил следующие документы:

- письмо от 28.03.2016 № 13-9/1384 в адрес заказчика о том, что по состоянию на 23.03.2016 от Управления информации о ходе исполнения контракта не поступило. В случае бездействия администрацией ПКГО по разработке и выполнению мероприятий по переводу внутридомовых сетей потребителей на 4-х трубную систему теплоснабжения не будут выполнены Условия подключения, что влечет нарушений условий контракта со стороны Заказчика.

- копию положительного заключения государственной экспертизы от 29.05.2015, копию положительного заключения государственной экспертизы от 24.12.2015, копию положительного заключения негосударственной экспертизы от 17.08.2017;

- письмо от 22.11.2016 № 07-03-9/5712 о предоставлении информации по исполнению муниципального контракта, а также переписку в адрес заказчика о возможности проведения пуско-наладочных работ.

Письмом от 07.07.2017 № 01-23/3200 исполнитель уведомил заказчика о реализации контракта, а также о продлении сроков по пункту 36 Правил в связи с неисполнением условий Заказчиком. В ответ заказчик направил письмо от 02.08.2017 № 01-07-01/2749/17, согласно которому просят рассмотреть вопрос об изменении даты подключения на 01.10.2017. Кроме того, в подтверждении факта выполнения работ исполнитель подготовил акт о готовности оборудования от 14.09.2017 № 07/ПБ «Закольцовка тепловых сетей ТЭЦ-1 и ТЭЦ-2 в г. Петропавловске-Камчатском», разрешение на допуск в эксплуатацию энергоустановки от 20.09.2017 № ДТЭН 01-17-15 – «АЦТП Ленинградская» с тепловыми сетями 1 и 2 контура в г. Петропавловске-Камчатском» 1 этап, акт осмотра тепловых энергоустановок и тепловых сетей и разрешение на допуск в эксплуатацию энергоустановки от 03.11.2017 № ДТЭН 01-17-18 – «АЦТП Ленинградская» с тепловыми сетями 1 и 2 контура в г. Петропавловске-Камчатском» 2 этап. От АЦТП до ТК-3. При этом, в

актах указано, что проекты системы теплоснабжения разработаны 22.12.2014. Положительное заключение экспертизы промышленной безопасности не предусмотрено, разрешение на допуск в эксплуатацию на период проведения пуско-наладочных работ (ПНР) не предусмотрено.

Однако, об исполнении своих обязательств со стороны заказчика подготовки объектов до точки подключения к эксплуатации и подключению к сетям теплоснабжения не представлено. Также заказчик в судебном заседании не отрицало того факта, что многоквартирные дома неподготовлены, акт о готовности в адрес исполнителя не направлялся.

Проводя анализ заключенного муниципального контракта, а также Правил № 307, действия и поведение сторон по контракту, суд пришел к выводу о том, что исполнение контракта в полном объеме возможно только после исполнения своих обязанностей со стороны Заказчика. Поскольку возложенные на себя обязательства Заказчик не выполнил, у исполнителя отсутствует возможность провести ПНР, осуществить подключение, и, следовательно, исполнить свои обязательства по контракту в полном объеме.

В данном случае установлено, что контракт не исполнен в полном объеме по вине Заказчика, в связи, с чем оснований для расторжения контракта судом не установлено.

Пункт 3.2 контракта предусматривает, что контракт действует до даты исполнения сторонами своих обязательств в полном объеме.

На вопрос суда отпала ли необходимость у истца в завершении контракта, представитель истца пояснил, что нет, поскольку в рамках контракта выполняется социально-значимое мероприятие.

На вопрос суда, по какой причине не выплачен второй аванс, представитель истца пояснил, что в связи с отсутствием финансирования. Данные обстоятельства подтверждаются перепиской истца с руководством администрации города и Правительства Камчатского края.

В качестве возражений в судебном заседании заказчик указал на то, что работы выполнены не своевременно, а строительство 2 контура, которое должно быть осуществлено до потребителей, как предусмотрено условиями подключения, а также пунктом 28 Правил № 307, не завершено до настоящего времени, что является

существенным нарушением договора, которое влечет для истца такой ущерб, что он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать договора. В данной части исполнитель полагает, что согласно условиям подключения определены точки подключения.

В силу статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена названным Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Согласно условиям подключения объектами являются потребители тепловой энергии по улицам Ленинградская, Ключевская, Беринга, Мишенная, Осипенко в г. Петропавловске-Камчатском. Из Приложения № 1 к контракту видно, что подключение (присоединение) предусмотрено не только для многоквартирных домов, но и для административных зданий, то есть, из содержания условий подключения следует, что подключению подлежат микрорайоны, а не только многоквартирные дома. Кроме того, условиями подключения определены точки присоединения и подключения и пункт 5.2.3 возлагает на Заказчика обязанность подготовки объектов до точки подключения. Также заказчик в обосновании своего довода ссылается на Приложение № 1, в котором указаны номера домов.

Однако, номера домов учитываются с целью определения тепловой нагрузки, из которой складывается подключаемая тепловая нагрузка, указанная в условиях подключения.

Заказчик определяясь с реквизитами для проекта договора, указал наименование мероприятия как «Субсидия по оплате за технологическое присоединение объектов жилого фонда и объектов муниципальных учреждений Петропавловск - Камчатского городского округа от котельной № 32, котельной № 7к тепловым сетям ОАО «Камчатскэнерго», что отражено в письме от 24.07.2014 № 01-07-01/2843/14.

В качестве дополнительного довода заказчик указал о том, что данные работы входят в плату за подключение.

Постановлением Региональной службы по тарифам и ценам Камчатского края от 03.07.2014 № 215 в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Постановлениями Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 № 1075 «Об основах ценообразования в сфере

теплоснабжения», от 16.04.2012 № 307 «О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Приказами Федеральной службы по тарифам от 13.06.2013 « 760-э «Об утверждении Методических указаний по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения», от 07.06.2013 № 163 «Об утверждении регламента открытия дел об установлении регулируемых цен(тарифов) и отмене регулирования тарифов в сфере теплоснабжения», Постановлением Правительства Камчатского края от 19.12.2008 № 424-П «Об утверждении Положения о Региональной службе по тарифам и ценам Камчатского края», протоколом Правления Региональной службы по тарифам и ценам Камчатского края от 03.07.2014 № 36 установлена плата за подключение к системам теплоснабжения ОАО «Камчатскэнерго» максимальной тепловой нагрузки 8,0 Гкал/час по индивидуальному проекту «Закольцовка тепловых сетей ТЭЦ-1 и ТЭЦ-2 в г. Петропавловске-Камчатском. Корректировка участка т/м от УТС-3 по ул. Максимова до УТ 22», «Строительство АЦТП «Ленинградская» и тепловые сети 1-го и 2-го контура в г. Петропавловске-Камчатском» в ценах текущего периода в размере 210 784,85 тыс. руб. (без НДС). Иной информации названное постановление не содержит.

В судебном деле исполнителем представлено письмо Региональной службы по тарифам и ценам Камчатского края от 02.11.2017 № 18-20/1100, из которого следует, что исходя из условий представленного муниципального контракта от 22.12.2014 № ".....1359 сторонами цена контракта установлена в соответствии с постановлением Службы от 03.07.2014 № 215 согласно заявлению ПАО «Камчатскэнерго» от 11.06.2014 № 02-03/09/1557. До настоящего времени в службу не поступало заявления на установление платы за подключение (технологическое присоединение) потребителей по улицам Ленинградская, Ключевская, Беринга, Мишенная, Осипенко, Вилюйская, Фрунзе в г. Петропавловске-Камчатском, экспертный анализ не проводился, плата не устанавливалась. Муниципальный контракт не содержит каких-либо дополнительных Приложений с обоснованием цены контракта.

На вопрос суда, в связи с чем Заказчиком своевременно не выполнены обязательства по контракту, представитель истца пояснил, что от ответчика 09.12.2015 поступило письмо за № 01-23/5494, в котором он указывает график выполнения работ, после чего Заказчик понимал, что исполнитель своевременно не исполнит контракт.

Однако данная позиция Заказчика не является основанием для не выполнения взятых на себя обязательств. Кроме того, после получения письма Заказчик не принял решения о расторжении контракта в одностороннем порядке, а продолжил работу в рамках указанного муниципального контракта.

*Учитывая, что Заказчиком обязательства в рамках контракта не исполнены, от которых ставится в зависимость исполнение контракта в полном объеме, а со стороны ответчика предприняты все меры для его исполнения, суд не нашел оснований для взыскания заявленных заказчиком пени и штрафа за неисполнение условий контракта.*

Определением от 27.11.2018 Комиссией произведена замена ответчика по делу № 21-05/10-17А с ПАО «Камчатскэнерго» на Управление городского хозяйства Администрации ПКГО.

Комиссия Камчатского УФАС России рассмотрев материалы дела № 21-05/10-17А, с учетом решения по судебному делу № А24-3047/2017 пришла к выводу о наличии нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Управления дорожного хозяйства, транспорта и благоустройства Администрации ПКГО (Управление городского хозяйства Администрации ПКГО), выразившееся в бездействии, не исполнении заказчиком своих обязательств в рамках муниципального контракта от 22.12.2014 № ".....1359.

Дополнительно сообщаем, что согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.