П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 048/04/9.21-263/2019

«17» мая 2019 город Липецк

Я, заместитель руководителя управления - начальник отдела защиты конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы России по Липецкой области <…>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 048/04/9.21-263/2019, возбужденного в отношении АО «Липецкая городская энергетическая компания» <…> по ч. 2 ст. 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в присутствии представителей АО «ЛГЭК»: <…> (доверенность № 167 от 25.12.2018 г.), <…> (доверенность № 21 от 11.02.2019 г.),

У С Т А Н О В И Л:

В адрес Липецкого УФАС России поступило обращение ООО «СТРОЙМАСТЕР» (далее – заявитель) по вопросу навязывания невыгодных условий и несоблюдения АО «Липецкая городская энергетическая компания» (далее – АО «ЛГЭК») сроков выдачи договоров на подключение к централизованной системе водоснабжения и водоотведения объекта: «Жилой комплекс «Авангард» с подземной автостоянкой и нежилыми помещениями по пер. Яблочкина в г. Липецк» (далее – объект).

Процедура технологического присоединения к централизованной системе водоснабжения и водоотведения регламентирована Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 (далее – Правила).

Из материалов следует, что 18.04.2018 г. и 25.04.2018 г. ООО «СТРОЙМАСТЕР» были поданы заявки на заключение договора на подключение к системе централизованного водоснабжения и водоотведения соответственно вышеуказанного объекта.

Согласно п. 90 Правил, для заключения договора о подключении и получения условий подключения (технологического присоединения) заявитель направляет в организацию водопроводно-канализационного хозяйства, определенную органом местного самоуправления, заявление о подключении, содержащее полное и сокращенное наименования заявителя (для физических лиц - фамилия, имя, отчество), его местонахождение и почтовый адрес, наименование подключаемого объекта и кадастровый номер земельного участка, на котором располагается подключаемый объект (за исключением случаев направления заявления о подключении в рамках реализации программы реновации жилищного фонда в городе Москве), данные об общей подключаемой нагрузке с приложением следующих документов:

а) копии учредительных документов, а также документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего заявление;

б) нотариально заверенные копии правоустанавливающих документов на земельный участок, а в случае отсутствия таких документов при осуществлении строительства, реконструкции в рамках реализации программы реновации жилищного фонда в городе Москве - копия схемы расположения земельного участка или земельных участков на кадастровом плане

территории, утвержденной уполномоченным органом исполнительной власти г. Москвы;

в) ситуационный план расположения объекта с привязкой к территории населенного пункта;

г) топографическая карта участка в масштабе 1:500 (со всеми наземными и подземными коммуникациями и сооружениями), согласованная с эксплуатирующими организациями;

д) информация о сроках строительства (реконструкции) и ввода в эксплуатацию строящегося (реконструируемого) объекта;

е) баланс водопотребления и водоотведения подключаемого объекта в период использования максимальной величины мощности (нагрузки) с указанием целей использования холодной воды и распределением объемов подключаемой нагрузки по целям использования, в том числе на пожаротушение, периодические нужды, заполнение и опорожнение бассейнов, прием поверхностных сточных вод, а также с распределением общего объема сточных вод по канализационным выпускам (в процентах);

ж) сведения о составе и свойствах сточных вод, намеченных к отведению в централизованную систему водоотведения;

з) сведения о назначении объекта, высоте и об этажности зданий, строений, сооружений.

В случае если заявитель ранее предоставлял организации водопроводно-канализационного хозяйства такие документы при получении технических условий подключения и сведения, содержащиеся в этих документах, не изменились, повторное предоставление документов той же организации водопроводно-канализационного хозяйства не требуется.

В соответствии с п. 91 Правил, организация водопроводно-канализационного хозяйства в течение 3 рабочих дней рассматривает полученные документы и проверяет их на соответствие перечню, указанному в пункте 90 настоящих Правил, и соответствие представленного баланса водопотребления и водоотведения назначению объекта, высоте и этажности зданий, строений и сооружений. Организация водопроводно-канализационного хозяйства определяет, к какому объекту (участку сети) централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения должно осуществляться подключение (технологическое присоединение), и оценивает техническую возможность подключения (технологического присоединения) и наличие мероприятий, обеспечивающих такую техническую возможность, в инвестиционной программе организации.

Согласно п. 94 Правил, в случае представления сведений и документов, указанных в пункте 90 настоящих Правил, в полном объеме и наличия технической возможности подключения (технологического присоединения), а также при условии наличия в инвестиционных программах организаций водопроводно-канализационного хозяйства мероприятий, обеспечивающих техническую возможность подключения (технологического присоединения), организация водопроводно-канализационного хозяйства в течение 20 рабочих дней со дня представления сведений и документов, указанных в пункте 90 настоящих Правил, в полном объеме направляет заявителю подписанный договор о подключении (технологическом присоединении) с приложением условий подключения (технологического присоединения) и расчета платы за подключение (технологическое присоединение).

01.08.2018 г. ООО «СТРОЙМАСТЕР» направило в адрес АО «ЛГЭК» письмо № 396 от 01.08.2018 г., согласно которому просит внести в ранее поданную заявку от 18.04.2018 г. на заключение договора на подключение к системе централизованного водоснабжения следующие изменения: подключаемая нагрузка водоснабжения объекта 250 м^3/сут. вместо 263,85 м^3/сут.

13.08.2018 г. ООО «СТРОЙМАСТЕР» направило в адрес АО «ЛГЭК» уточненное письмо № 408 от 13.08.2018 г., которое является дополнением к письму № 396 от 01.08.2018 г.

Письмом № 419 от 15.08.2018 г. ООО «СТРОЙМАСТЕР» просит АО «ЛГЭК» проинформировать заявителя о сроках выдачи договора на подключение объекта к централизованной системе водоснабжения и водоотведения.

14.08.2018 г. АО «ЛГЭК» письмом от 14.08.2018 г. № 3122-25 направило в адрес ООО «СТРОЙМАСТЕР» проект договора на подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе водоотведения объекта. Данное письмо было получено ООО «СТРОЙМАСТЕР» 22.08.2018 г.

Согласно п. 101 Правил, при отсутствии технической возможности подключения (технологического присоединения) вследствие отсутствия свободной мощности (пропускной способности сетей и сооружений) и при отсутствии резерва мощности по производству соответствующего ресурса, необходимых для осуществления холодного водоснабжения и (или) водоотведения, и при отсутствии в инвестиционной программе мероприятий, обеспечивающих техническую возможность подключения (технологического присоединения), организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, в течение 30 дней со дня поступления обращения заявителя обращается в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации (орган местного самоуправления - в случае передачи полномочий по утверждению инвестиционных программ) с предложением о включении в инвестиционную программу мероприятий, обеспечивающих техническую возможность подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства заявителя, об установлении индивидуальной платы за подключение (технологическое присоединение) и об учете расходов, связанных с подключением (технологическим присоединением), при установлении тарифов этой организации на очередной период регулирования.

В случае отсутствия на дату обращения заявителя утвержденных в установленном порядке тарифов на подключение (технологическое присоединение), но при включении мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения в утвержденную инвестиционную программу организации водопроводно-канализационного хозяйства, заключение договора о подключении откладывается до момента установления указанных тарифов.

Письмом от 06.09.2018 г. № 3597-25 АО «ЛГЭК» уведомило ООО «СТРОЙМАСТЕР» об отложении заключения договора на подключение к централизованной системе водоснабжения в связи с отсутствием в Постановлении Управления энергетики и тарифов Липецкой области № 50/13 от 19.12.2017 об установлении тарифов на подключение к централизованной системе водоснабжения для АО «ЛГЭК» ставки тарифа за протяженность водопроводной сети диаметром 150 мм, а также в соответствии с п. 101 Правил. Данное письмо было получено ООО «СТРОЙМАСТЕР» 10.09.2018 г.

Письмом № 493 от 10.09.2018 г. ООО «СТРОЙМАСТЕР» просит предусмотреть в технических условиях применение водопроводных труб диаметром 125 мм, поскольку на такие трубы уже установлена тарифная ставка.

Постановлением Управления энергетики и тарифов Липецкой области от 05.10.2018 г. № 38/3 были внесены изменения в постановление № 50/13 от 19.12.2017 и утверждена тарифная ставка за протяженность водопроводной сети диаметром 150 мм в размере 7500,13 тыс. руб./км.

Письмом от 24.10.2018 г. № 4396-25 АО «ЛГЭК» направляет в адрес ООО «СТРОЙМАСТЕР» проект договора на подключение к сетям водоснабжения. Данное письмо было получено ООО «СТРОЙМАСТЕР» 25.10.2018 Г.

Письмами №№ 786 и 787 от 12.12.2018 г. ООО «СТРОЙМАСТЕР» вернуло по 2 экземпляра договоров на технологическое присоединение к централизованно й системе водоотведения и водоснабжения, попросив изменить технические условия, а именно:

предусмотреть в них выполнение работ силами заявителя. Данные письма были получены АО «ЛГЭК» 19.12.2018 г.

Письмом от 09.01.2019 г. № 24-25 АО «ЛГЭК» повторно направило проекты договоров на подключение к сетям водоснабжения и водоотведения, сообщив ООО «СТРОЙМАСТЕР», что выданные технические условия полностью соответствуют Правилам, а также что действующим законодательством не предусмотрено строительство сетей инженерно-технического обеспечения силами заявителя, не являющегося организацией водопроводно-канализационного хозяйства, к которым в дальнейшем не будет возможности присоединиться другим заявителям. Данное письмо было получено ООО «СТРОЙМАСТЕР» 29.01.2019 г.

Письмом № 135 от 20.02.2019 г. ООО «СТРОЙМАСТЕР» просит обосновать отказ АО «ЛГЭК» в предоставлении возможности ООО «СТРОЙМАСТЕР» осуществить силами заявителя строительство сетей инженерных сетей водоснабжения и водоотведения от существующих сетей централизованной системы до точки подключения объекта капитального строительства.

Однако, на сегодняшний момент договоры на подключение к централизованной системе водоснабжения и водоотведения объекта так и не подписаны, строительство сетей инженерно-технического обеспечения силами заявителя не согласовано.

Поскольку в соответствии с п. 94 Правил организация водопроводно-канализационного хозяйства в течение 20 рабочих дней со дня представления сведений и документов, указанных в пункте 90 настоящих Правил, в полном объеме направляет заявителю подписанный договор о подключении (технологическом присоединении) с приложением условий подключения (технологического присоединения) и расчета платы за подключение (технологическое присоединение), а АО «ЛГЭК» направило проекты договоров только 24.10.2018 г. и 14.08.2018 г., то срок направления проектов договоров о технологическом присоединении к централизованной системе водоснабжения и водоотведения истек 22.05.2018 г. и 29.05.2018 г. соответственно.

Исходя из изложенного, АО «ЛГЭК» нарушило сроки, указанные в п. 94 Правил.

Во исполнение определения о возбуждения дела об административном правонарушении 048/04/9.21-263/2019 от 06.05.2019 г., АО «ЛГЭК» 14.05.2019 поступило письмо № 1119 от 13.05.2019, с приложением документов, в том числе письменные пояснения, в которых указано, ч т о длительное направление проекта договора о подключении (технологического присоединения) к централизованной системе водоотведения связано с длительностью разработки технических условий. Проект договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения направлен ООО «Строймастер» 24.10.2018 г., после установления тарифа на трубу диаметром 150 мм. Соответствующее постановление № 38/3 принято 05.10.2018 г.

По поводу ответа АО «ЛГЭК» от 12.03.2019 № 811-25 на обращение ООО «Строймастер» от 20.02.2019 № 135 об обосновании отказа выполнения строительства инженерных сетей водоснабжения и водоотведения заявителем от существующих сетей централизованной системы до точки подключения, АО «ЛГЭК» сообщило, что руководствовалось положениями пунктов 88,90 «Правил холодного водоснабжения и водоотведения», утв. Постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 и статьи 18 ФЗ от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении». «Правила холодного водоснабжения и водоотведения» № 644 не предусматривают возможности строительства сетей инженерно – технического обеспечения илами заявителя. В настоящее время заключены договоры о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения от 24.04.2019 № 1235/19 и о подключении (техническом присоединении) к централизованной системе водоотведения от 24.04.2019 № 1244/19.

Однако вышеуказанные доводы АО «ЛГЭК» являются несостоятельными, поскольку о Общества было достаточно времени, чтобы соблюсти сроки, указанные в п. 94 Правил.

Доказательств, подтверждающих, что сетевой организацией предпринимались все возможные и необходимые меры для исполнения требования Правил в предусмотренные сроки, представлено не было.

В соответствии со статьей 3, частью 1 статьи 4 Федерального Закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Таким образом, АО «ЛГЭК» является субъектом естественной монополии, оказывающим услуги по подключению (технологическому присоединению) к централизованным системам водоснабжения и водоотведения.

Согласно статьи 2.10 КоАП РФ, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Вместе с тем, согласно части 2 статьи 9.21 КоАП РФ повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от шестисот тысяч до одного миллиона рублей.

Исходя из положений пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, повторным признается совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления (статья 4.6 КоАП РФ).

Согласно п.19.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

Материалами дела подтверждается, что общество в течение года привлекалось к административной ответственности по статье 9.21 КоАП РФ: постановление Липецкого УФАС

России от 24.05.2018 г. по делу об административном правонарушении № 264-А-18 (штраф оплачен 16.07.2018 г., платежное поручение № 6002; штраф оплачен 13.08.2018 г., платежное поручение № 6826; штраф оплачен 12.09.2018 г., платежное поручение № 7935); постановление Липецкого УФАС России от 21.06.2018 г. по делу об административном правонарушении № 296-А-18 (штраф оплачен 03.08.2018 г., платежное поручение № 6638; штраф оплачен 04.09.2018 г., платежное поручение № 7759; штраф оплачен 03.10.2018 г., платежное поручение № 8725). Указанные постановления вступили в законную силу.

Согласно части 1 статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), Федеральный антимонопольный орган, территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 9.21 КоАП РФ.

Субъектом правонарушения в рассматриваемом случае выступает АО «ЛГЭК», являющийся субъектом розничного рынка электрической энергии, субъектом естественной монополии.

Объектом правонарушения, предусмотренного названной нормой, является обеспечение порядка недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к централизованным системам холодного водоснабжения и водоотведения.

Объективная сторона вменяемого АО «ЛГЭК» административного правонарушения заключается в нарушении субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) сроков выдачи договоров на подключение к централизованной системе водоснабжения и водоотведения.

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как АО «ЛГЭК» должно было знать и соблюдать законодательство, однако, в ходе осуществления своей деятельности допустило нарушение требований действующего законодательства, у общества имелась возможность соблюсти сроки выдачи договоров на подключение к централизованной системе водоснабжения и водоотведения.

В соответствии с ч. 1.5 КоАП РФ, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

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

Доказательств, подтверждающих, что АО «ЛГЭК» предприняло все зависящие от него меры по надлежащему исполнению требований действующего законодательства и недопущению совершения административного правонарушения, чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств, исключающих возможность соблюдения действующих норм и правил, не представлено.

Вина АО «ЛГЭК» в совершении административного правонарушения заключается в том, что у общества имелась возможность соблюсти сроки выдачи договоров на подключение к централизованной системе водоснабжения и водоотведения, однако, им не были предприняты все необходимые для этого меры.

При таких обстоятельствах должностное лицо Липецкого УФАС России пришло к выводу о наличии субъективной стороны в составе вмененного обществу правонарушения.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении установлено наличие события и состава административного.

Место совершения административного правонарушения - г. Липецк, Липецкая область.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела: - 22.05.2018 г.; - 29.05.2018 г.

17.05.2019 г. на рассмотрении данного административного дела представители АО «ЛГЭК» заявили устное ходатайство о применении положений статьи 4.1 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере менее половины минимального размера, предусмотренного для юридических лиц ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ, Общество признало вину.

Согласно ч. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ, при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В силу ч. 3.3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи, размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Учитывая характер совершенного административного правонарушения и его последствия, должностное лицо пришло к выводу о наличии в данном конкретном случае предусмотренных действующим законодательством оснований для применения к АО «ЛГЭК» меры ответственности и снижения размера штрафа до размера, равного 300 000 руб., соответствующего принципу справедливости и соразмерности.

Руководствуясь статьями 3.5, 4.1, 9.21, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л:

Признать АО «Липецкая городская энергетическая компания» <…> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объёме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно Федеральному закону от 29.11.2018 № 459-ФЗ «О федеральном бюджете на 2019 год и на плановый период 2020 и 2021 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет по реквизитам:

Получатель: УФК по Липецкой области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области)

ИНН 4826018513

КПП 482601001

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ЛИПЕЦК Г. ЛИПЕЦК

Р/С 40101810200000010006

БИК 044206001

ОКТМО 42701000

КБК 16111641000016000140

УИН 16100500000000081681

Назначение платежа: «Оплата штрафа по постановлению 048/04/9.21-263/2019 от 17.05.2019г.».

Заверенную копию документа, подтверждающую уплату штрафа, лицо, привлечённое к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по адресу: 398050, г. Липецк, пл. Плеханова, д. 1, контактный тел./факс (4742) 27-37-31.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством 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.

Дата вступления постановления в силу _____

Дата направления постановления в ФССП России _____

Заместитель руководителя

управления -

начальник отдела

защиты конкуренции <…>