

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю, рассмотрев 19.04.2016 материалы дела № 21А/06-2016 от 23.03.2016 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), возбужденного в отношении директора ООО «Форд - Ност»,

УСТАНОВИЛ:

Приморским УФАС России рассмотрен административный материал, возбужденный прокуратурой г. Находки в отношении должностного лица - директора ООО «Форд - Ност» по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В частности, прокуратурой г. Находки проведена проверка исполнения законодательства при осуществлении технологического присоединения к централизованным сетям водоснабжения и водоотведения ООО «Форд - Ност», по договору от 25.02.2016 № 04/1249 о подключении к централизованным системам холодного водоснабжения, заключенному между ООО «Форд - Ност» и гр-ки П.

В ходе проведенной прокуратурой проверки установлены следующие нарушения законодательства.

В порядке пункта 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», деятельность по водоснабжению (водоотведению) с использованием централизованных систем является категорией естественной монополии.

ООО «Форд - Ност» является организацией, осуществляющее водоснабжение и водоотведение на территории п. Ливадия и п. Южно – Морской Находкинского городского округа с использованием централизованных систем водоснабжения и водоотведения.

Постановлением администрации Находкинского городского округа от 28.01.2016 № 53 «Об определении гарантирующих организаций для централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения на территории Находкинского городского округа» ООО «Форд - Ност» определено гарантирующей организацией для централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения на территории микрорайона города «поселок Ливадия», села Душкино Находкинского городского округа с зоной деятельности на территории города «поселок Ливадия», села Душкино Находкинского городского округа, а также для централизованной системы водоотведения на территории села Анна Находкинского городского округа с зоной деятельности села Анна Находкинского городского округа.

В соответствии со статьей 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации, организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно – технологического обеспечения, обязана обеспечить правообладателю земельного участка в установленные сроки подключение (технологическое присоединение) построенного или реконструированного объекта капитального строительства к сетям инженерно – технического обеспечения в соответствии с техническими условиями и информацией о плате за подключение (технологическое присоединение), предоставленными правообладателю земельного участка.

Порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение (технологическое присоединение), а также порядок подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно – технического обеспечения может устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 426 Гражданского кодекса Российской Федерации, цена товаров, работ, услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т.д.). Условия публичного договора, не соответствующие данным требованиям, ничтожны.

Статьей 18 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон), предусмотрено, что подключение объектов капитального строительства, в том числе, водопроводных и (или) канализационных сетей, к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляется на основании заявления в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности для подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно – технического обеспечения, с учетом особенностей, предусмотренными Законом и правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Лица, обратившиеся в организацию, осуществляющую холодное водоснабжение и (или) водоотведение, с заявлением о заключении договора подключения (технологического присоединения) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе, застройщики, планирующие подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения (далее – Заявители), заключают договоры о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения и вносят плату за подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в порядке, установленном настоящим Федеральным законом. При этом, договор о подключении к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения (далее – договор о подключении) является публичным для организаций,

осуществляющих холодное водоснабжение и (или) водоотведение.

При наличии технической возможности подключения к централизованной системе холодного водоснабжения и водоотведения (далее – техническая возможность подключения / технологического присоединения) и при наличии свободной мощности, необходимой для осуществления холодного водоснабжения и (или) водоотведения, организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, не вправе отказать заявителю в заключении договора о подключении в соответствии с типовым договором о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения, типовым договором о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации (часть 4, 15 статьи 18 Закона).

Часть 13 указанной статьи Закона предусматривает платность мероприятий по подключению к сетям водоснабжения и водоотведения, в соответствии с установленным тарифом.

В соответствии с пунктом 11 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно – технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 № 83 (далее – Правила), если для подключения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства к сетям инженерно – технического обеспечения (за исключением сетей инженерно – технического обеспечения, используемых в процессе холодного водоснабжения и водоотведения) не требуется создания (реконструкции) сетей инженерно – технического обеспечения, плата за подключение не взимается. Плата за подключение к сетям инженерно – технического обеспечения, используемым в процессе холодного водоснабжения и водоотведения, определяется в соответствии с Законом № 416-ФЗ.

По смыслу пункта 86 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644, исходя из пункта 15 статьи 18 Закона № 416-ФЗ, договоры о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам водоснабжения, договоры о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам водоотведения заключаются в соответствии с типовым договором о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения, типовым договором о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Единый типовый договор о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения / водоотведения утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 645 «Об утверждении типовых договоров в области холодного водоснабжения и водоотведения», вступившим в силу 14.08.2013.

Разделом V типового договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения предусмотрено установление платы и порядок ее внесения за технологическое присоединение. Возможности безвозмездного (бесплатного) подключения указанные типовые

договоры не предусматривают.

Аналогичная правовая ситуация изложена в Постановлении Арбитражного суда Северо - Кавказского округа от 04.06.2015 № Ф08-3384/2015 по делу № А53-13657/2014 о признании недействительным договора о подключении объекта капитального строительства к системе коммунального водоснабжения (канализации).

Судом кассационной инстанции указано, что условие договора, освобождающее от платы за подключение (технологическое присоединение), не соответствует (противоречит) императивной норме Постановления Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 645 «Об утверждении типовых договоров в области холодного водоснабжения и водоотведения».

При этом, то обстоятельство, что для подключения объекта в точках подключения не требуется проведение мероприятий по увеличению мощности и пропускной способности эксплуатируемых исполнителем сетей водоснабжения и канализации, правового значения не имеет.

Между тем, проверкой установлено, что ООО «Форд - Ност», фактически осуществляя подключение объектов капитального строительства к сетям централизованного водоснабжения и водоотведения, заключая договоры о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам водоснабжения, договоры о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам водоотведения с заявителями, плату за подключение (технологическое присоединение) не взимает, ввиду отсутствия установленных тарифов на подключение (технологическое присоединение).

Так, в нарушение части 13 статьи 18 Закона, а также раздела V типового договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения (далее – типовой договор), в договоре от 25.02.2016 № 04/1249 о подключении к централизованным системам холодного водоснабжения, заключенном между ООО «Форд - Ност» и гр-ки П., отсутствуют условия о тарифе, сроках и порядке оплаты мероприятий по технологическому присоединению.

При этом, условия заключенного договора о подключении к централизованным системам холодного водоснабжения не соответствуют условиям типового договора.

Так, в заключенном ООО «Форд - Ност» договоре отсутствует условие, предусмотренное пунктом 8 Типового договора, в соответствии с которым перечень мероприятий (в том числе, технических) по подключению (технологическому присоединению) объекта к централизованной системе холодного водоснабжения (в том числе, мероприятия, выполняемые заказчиком в пределах границ его земельного участка, и мероприятия, выполняемые организацией водопроводно – канализационного хозяйства до границы земельного участка заказчика, на котором располагается объект капитального строительства, мероприятия по увеличению пропускной способности (увеличению мощности) централизованной системы холодного водоснабжения и мероприятия по фактическому подключению (технологическому присоединению) к централизованной системе холодного водоснабжения), составляется по форме, предусмотренной приложением № 2.

Вместе с тем, перечень мероприятий по форме, предусмотренной приложением №2, к договору не приложен.

В нарушение подпункта «а» пункта 13 Типового договора, в заключенном ООО «Форд - Ност» с заявителем договоре не предусмотрено право заказчика на получение информации о ходе выполнения предусмотренных договором мероприятий по подготовке централизованной системы холодного водоснабжения к подключению (технологическому присоединению) объекта.

В нарушение пункта 6 Типового договора, в заключенном ООО «Форд - Ност» договоре не предусмотрен порядок исполнения договора.

Пунктами 95 и 96 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 предусмотрены требования к содержанию технических условий на подключение к централизованной системе холодного водоснабжения и водоотведения.

Вместе с тем, технические условия на подключение, выдаваемые ООО «Форд - Ност», не соответствуют требованиям указанных пунктов Правил.

Так, в технических условиях на подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения, выдаваемых ООО «Форд - Ност», не указана точка подключения / технологического присоединения (адрес, координаты); не указан разрешаемый отбор объема холодной воды и режим водопотребления (отпуска), а также требования по обеспечению соблюдения условий пожарной безопасности и подаче расчетных расходов холодной воды для пожаротушения; отсутствует перечень мер по рациональному использованию холодной воды, имеющий рекомендательный характер; не определены границы эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям организации водопроводно – канализационного хозяйства и заявителя.

Форма и содержание технических условий, являющихся приложением к заключенному договору, не соответствует приложению № 1 к типовому договору.

Несоблюдение Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644, при заключении договоров о подключении (технологическом присоединении) к сетям водоснабжения и водоотведения нарушает права и законные интересы потребителей на технологическое присоединение к сетям водоснабжения и водоотведения ООО «Форд - Ност», являющегося единственным владельцем сетей коммунальной инфраструктуры, к которым могут присоединиться потребители.

Отсутствие установленного тарифа на подключение (технологическое присоединение) к сетям водоснабжения и водоотведения не позволяет развивать инфраструктуру систем холодного водоснабжения и водоотведения, что, в свою очередь, не позволяет обеспечить равные условия доступа абонентов к водоснабжению и водоотведению.

В силу абзаца 1 статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением / ненадлежащим исполнением своих

служебных обязанностей.

<...> является должностным лицом, а именно: директором ООО «Форд - Ност», что подтверждается учредительными документами.

Таким образом, директор ООО «Форд - Ност», являясь одновременно субъектом естественной монополии, 25.02.2016, путем заключения договора № 04/1249 о подключении к централизованным системам холодного водоснабжения, нарушил установленный порядок подключения (технологического присоединения) к централизованным системам холодного водоснабжения, в связи с чем, в его действиях выявлены признаки состава правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно: 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 сетям 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.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 21А/06-2016 от 07.04.2016 за исх. № 2351/06 было направлено в адрес должностного лица.

В рассмотрении дела об административном правонарушении № 21А/06-2016 участвовали представители директора ООО «Форд - Ност».

С постановлением о возбуждении прокуратурой г. Находки дела об административном правонарушении представители согласились частично, пояснив, что 04.04.2016 в адрес Департамента по тарифам Приморского края ООО «Форд - Ност» был направлен запрос (исх. № 08/387) об установлении размера платы за подключение к системам водоснабжения методом экономически обоснованных расходов.

В ответ на данный запрос Департамент по тарифам Приморского края направил в адрес ООО «Форд - Ност» письмо (исх. № 27/1029 от 13.04.2016), согласно которому для открытия дела необходимо представить документы в соответствии с перечнем материалов, определенному пунктом 17 Правил регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.05.2013 № 406.

Кроме того, тариф на подключение (технологическое присоединение) включает в себя ставку тарифа за подключаемую нагрузку и ставку за протяженность сети.

В соответствии с пунктом 115 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных приказом ФСТ России от 27.12.2013 № 1746-э, при расчете ставки тарифов за подключение

(технологическое присоединение) учитываются расходы регулируемых организаций на создание водопроводных и канализационных сетей и объектов на них, определенные с учетом предложений регулируемых организаций в зависимости от применяемых материалов, типа прокладки сетей, в том числе, глубины залегания сетей, стесненности условий при прокладке сетей, типа грунтов.

Таким образом, в реестре подключений необходимо указать вышеуказанные сведения, а также протяженность присоединяемых сетей, и приложить сметные расчеты по каждому планируемому подключению.

Как пояснили представители директора ООО «Форд - Ност» в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении, нарушения, указанные прокуратурой г. Находки, были полностью устранены до момента рассмотрения дела.

Представителями было заявлено устное ходатайство о прекращении дела об административном правонарушении, поскольку данное нарушение совершено впервые, и все нарушения, обозначенные прокуратурой г. Находки, устранены в полном объеме, никаких негативных последствий данные нарушения не повлекли.

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

Согласно 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.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, могут быть признаны совершение правонарушения впервые, отсутствие вредных последствий, а также устранение допущенных нарушений до рассмотрения дела об административном правонарушении.

Исходя из характера совершённого правонарушения и всех обстоятельств дела, учитывая все смягчающие обстоятельства, а также то, что указанное правонарушение не содержит существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении № 21А/06-2016, считает возможным применение положения статьи 2.9 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 2.9, статьей 23.48, статьей 29.7, частью 1 статьи 29.9, статьями 29.10 и 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 21А/06-2016 в отношении директора ООО «Форд - Ност» прекратить в связи с малозначительностью совершенного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ объявить директору ООО «Форд - Ност» за правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, устное замечание.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю