

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/9.21-568/2021

об административном правонарушении

«22» апреля 2021 г.

ул. Ноградская, 5 г.

Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-568/2021, возбужденного в отношении должностного лица – директора ООО «Тепло» <...> (<...> года рождения, паспорт серии <...> № <...> выдан <...> отделением УФМС России по Кемеровской области в городе Таштаголе, код подразделения 420-042, зарегистрированного по адресу: Кемеровская область, <...>), по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена ч. 1 ст. 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие представителей <...> и прокуратуры города Таштагола, должным образом извещенных о рассмотрении дела об административном правонарушении № 042/04/9.21-568/2021 с использованием системы видеоконференцсвязи,

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой города Таштагола проанализировано исполнение должностными лицами ООО «Тепло» требований законодательства в сферах водоснабжения и технологического присоединения к сетям.

24.02.2021 заместителем прокурора города Таштагола <...> вынесено решение № 9 о проведении проверки исполнения ООО «Тепло» требований законодательства в сферах тепло-, водоснабжения и водоотведения, тарифообразования, технологического присоединения к сетям.

В рамках проведения проверки помощником прокуратуры города Таштагола (далее – прокуратура города) 25.02.2021 осуществлена проверка ООО «Тепло» по месту осуществления его деятельности. В ходе проверки осуществлен анализ выполнения ООО «Тепло» в период с 2019 по текущий период 2021 года работ по подключению объектов к системам водоотведения (техническому присоединению), в том числе документы договоры, заявки на подключение к системам водоотведения, а также документы, предусмотренные Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644.

При изучении и анализе документов, прокуратурой города выявлены нарушения, выраженные в заключении договоров по подключению к системам водоотведения (техническому присоединению) в отсутствии надлежащим образом оформленных заявок, и приложений к заявкам в соответствии с Правилами подключения.

Согласно части 9 статьи 2 Федеральный закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» канализационная сеть - комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки сточных вод.

В соответствии со статьей 18 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон № 416-ФЗ) подключение (технологическое присоединение) 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 (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, с учетом особенностей, предусмотренных названным Федеральным законом, и Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644 (далее - Правила № 644).

Подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства, в том числе водопроводных и (или) канализационных сетей, к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности для подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом "О водоснабжении и водоотведении" и настоящими Правилами, на основании договора о подключении (технологическом присоединении), заключенного в соответствии с типовым договором о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения или типовым договором о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения. Подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе водоснабжения и (или) водоотведения объектов, не относящихся к объектам капитального строительства, осуществляется с согласия организации водопроводно-канализационного хозяйства или по согласованию с органами местного самоуправления в порядке, предусмотренном настоящими Правилами для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства.

Водоотведение с использованием централизованных систем осуществляется на основании договора водоотведения или единого договора холодного водоснабжения и водоотведения (пункт 4 Правил № 644).

Договоры водоотведения или единые договоры холодного водоснабжения и водоотведения заключаются между абонентами и организацией водопроводно-канализационного хозяйства (пункт 5 Правил № 644).

Основанием для заключения договора холодного водоснабжения, договора водоотведения или единого договора холодного водоснабжения и водоотведения является заявка абонента на заключение такого договора, подписанная абонентом или уполномоченным им лицом, действующим от имени абонента на основании доверенности (далее - заявка абонента), либо предложение о заключении договора от организации водопроводно-канализационного хозяйства (гарантирующей организации после выбора такой организации) (пункт 8 Правил № 644).

Заявка абонента рассматривается организацией водопроводно-канализационного хозяйства в течение 20 дней со дня ее поступления. Если в

заявке абонента отсутствуют необходимые сведения и (или) документы, предусмотренные пунктами 16 и 17 указанных Правил, организация водопроводно-канализационного хозяйства в течение 5 рабочих дней со дня получения заявки абонента направляет ему уведомление о необходимости представить недостающие сведения и (или) документы, после чего приостанавливает рассмотрение заявки абонента до получения недостающих сведений и документов. В случае если недостающие сведения и (или) документы не будут представлены абонентом в течение 20 дней со дня приостановления рассмотрения заявки абонента, организация водопроводно-канализационного хозяйства вправе прекратить рассмотрение заявки абонента и вернуть ее с указанием причин возврата (пункт 9 Правил № 644).

В соответствии с частью 4 статьи 14 Закона № 416-ФЗ организация, осуществляющая водоотведение, вправе отказаться от заключения договора водоотведения в случае подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства абонента к централизованной системе водоотведения с нарушением технических условий на подключение (технологическое присоединение) или в случае самовольного подключения (технологического присоединения) лицом объекта капитального строительства к такой системе.

Для осуществления водоотведения объекта капитального строительства необходимо подключение такого объекта к централизованной системе водоотведения.

Таким образом, заключению договора водоотведения предшествует заключение договора о подключении объекта капитального строительства к централизованной системе водоотведения.

Вместе с тем, установлено, что 19.03.2018 ООО «Тепло» выданы технические условия № 26 на присоединение к сетям канализации ООО «Курортные технологии» на многоквартирный жилой дом №1 по ул.Пирогова,1 в п.г.т. Шерегеш, Таштагольского района.

06.08.2020 ООО «Тепло» и ООО «Курортные технологии» подписан акт о подключении объекта к сети канализации указанного многоквартирного дома.

01.08.2020 заключен ООО «Тепло» и ООО «Курортные технологии» договор водоотведения № 239-20, согласно которого ООО «Тепло» обязуется отводить абоненту (ООО «Курортные технологии») через присоединенную канализационную сеть в централизованную систему водоотведения сточные воды данного многоквартирного дома.

Однако, в ходе проверки установлено, что ООО «Тепло» и ООО «Курортные технологии» договор о подключении объекта капитального строительства к централизованной системе водоотведения в соответствии с положениями Закона № 416-ФЗ не заключался. Таким образом, ООО «Тепло» нарушен установленный законом порядок подключения объекта капитального строительства к централизованной системе водоотведения.

В силу ч.1 ст. 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – 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.

Объектом правонарушения по ст. 9.21 КоАП РФ являются общественные отношения, возникающие в процессе предоставления доступа к услугам субъектов естественных монополий.

Объективную сторону правонарушения по ст. 9.21 КоАП РФ составляет нарушение субъектами 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.

Подключение (технологическое присоединение) является совокупностью организационных и технических действий, дающих возможность потреблять соответствующий ресурс.

Порядок подключения (технологического присоединения), регламентируется «Правилами подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения, включая правила недискриминационного доступа к услугам по подключению (технологическому присоединению) к системам теплоснабжения», утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.07.2018 года № 787.

Субъективная сторона правонарушения по ст. 9.21 КоАП РФ состоит в наличии вины.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ст. 9.21 КоАП РФ, является формальным.

Субъективная сторона данного правонарушения может выражаться как в форме умысла, так и в форме неосторожности.

Субъектами правонарушения по ст. 9.21 КоАП РФ являются хозяйствующие субъекты естественной монополии, осуществляющие свою деятельность посредством инфраструктурных сетей и подключающие потребителей оказываемых услуг для того, чтобы иметь возможность оказывать им услуги, в том числе в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения,

водоотведения, а также их должностные лица.

Согласно примечанию к ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

В соответствии с Уставом ООО «Тепло» исполнительным органом общества является директор. Пунктом 7.3 Устава общества предусмотрено, что директор в своей деятельности обязан соблюдать требования действующего законодательства и руководствоваться требованиями Устава ООО «Тепло».

Решением №2 единственного участника ООО «Тепло» от 21.11.2017 на должность директора назначен <...>.

Вина <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразилась в том, что им не были приняты своевременные и необходимые меры по соблюдению требований законодательства в сфере водоотведения и технологического присоединения к сетям, в том числе Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644.

К административной ответственности по ч.1 ст.9.21 КоАП РФ <...> привлекается впервые.

Местом совершения административного правонарушения является место осуществления деятельности: ул.Геологическая, д.63/2, г.Таштагол, Кемеровская область-Кузбасс.

Время совершения административного правонарушения: в период с 19.02.2020 г. (выданы технические условия на присоединение к сетям канализации МКД) по 01.08.2020 г. (заключение договора водоотведения).

Сроки давности для привлечения к административной ответственности за описываемое правонарушение не истекли.

01.04.2021 г. заместителем прокурора города Таштагола вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении директора ООО «Тепло» <...>, по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

02.04.2021 г. в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении <...> собственноручно сделал запись: «Нарушения имеют право быть, приняты меры по их устранению и в будущем их не делать».

09.04.2021 г. постановление заместителя прокурора города Таштагола о

возбуждении дела об административном правонарушении в отношении <...> и материалы проверки исполнения должностными лицами ООО «Тепло» требований законодательства о подключении (технологическом присоединении) к системам водоснабжения и водоотведения, поступили в адрес Кемеровского УФАС России.

Определением от 13.04.2021 г. № 05/3436 о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/9.21-568/2021 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела 22.04.2021 г. 14 часов 30 мин. Копии определения направлены в адрес <...> и в прокуратуру города Таштагола заказными письмами.

21.04.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> по факту совершения правонарушения (вх. 2673 э).

В данном ходатайстве <...> просит рассмотреть дело № 042/04/9.21-568/2021 об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ назначенное на 22.04.2021 г. в 14-30 час. в наше отсутствие, в соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ.

22.04.2021 г. состоялось рассмотрение дела об административном правонарушении 042/04/9.21-567/2021 в отсутствие законного представителя <...>.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия <...>, выразившиеся нарушение установленного порядка подключения (технологического присоединения) к централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, предусмотренного Правилами № 644, влекут наложение административного взыскания, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

В соответствии с ч.1 ст. 9.21 КоАП РФ нарушение субъектом естественной монополии установленного порядка подключения (технологического присоединения) к централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей.

Согласно ч. 1 ст. 2.1. КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ установлена ответственность должностных лиц в

случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих должностных обязанностей.

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

В данном случае у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным должностным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования Правил № 644, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о невозможности признания правонарушения, допущенного <...>, малозначительным.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего, тем, что <...> были нарушены Правил № 644.

Как было установлено проверкой, проведенной прокуратурой города Таштагола, <...> – лицо ответственное за работу с потребителями по заключению договоров подключения допустил нарушение Правил № 644, а именно: нарушил установленный законом порядок подключения объекта капитального строительства к централизованной системе водоотведения.

Следовательно, положения ст. 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом деле не применимы.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ за нарушение правил подключения (технологического присоединения), на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, личность виновного, финансовое положение, наличия лиц, находящихся на иждивении, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, норму ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 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 выписке из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Тепло» является микропредприятием и включено в данный реестр 01.08.2016 г.

В ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая раскаяние лица; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России пришло к выводу о наличии смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ <...> впервые, а также признание вины в совершенном правонарушении, раскаяние.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину директора ООО «Тепло» <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые и раскаяние, наличие у ООО «Тепло» статуса субъекта малого предпринимательства, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать директора ООО «Тепло» <...> (<...> года рождения, паспорт серии <...> № <...> выдан <...> отделением УФМС России по Кемеровской области в городе Таштаголе, код подразделения 420-042, зарегистрированного по адресу: Кемеровская область, <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.
2. Наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

Заместитель руководителя

<...>

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.