

ПАО «МОЭК»

Пр-т Вернадского, д. 101, корп. 3,
эт. 20, каб. 2017, г. Москва, 119526

Департамент строительства г. Москвы

Дмитровка Б. ул., д. 16, стр. 2,
г. Москва, 107031

ds-info@mos.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-3066/2023 г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена 25 мая 2023 года.
В полном объеме постановление изготовлено 26 мая 2023 года.

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/9.21-3066/2023, возбужденного в отношении ПАО «МОЭК» (ИНН 7720518494, ОГРН 1047796974092, адрес: 119526, Вернадского просп., д. 101, корп. 3, эт. 20, каб. 2017, г. Москва, 119526), в присутствии посредством видеоконференц-связи представителей ПАО «МОЭК» <...>, представителя Департамента строительства г. Москвы <...>, уведомленных надлежащим образом определением о продлении срока рассмотрения дела и отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 077/04/9.21-3066/2023 (исх. от 16.05.2023 № НП/19079/23), в соответствии со статьей 28.2, частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

УСТАНОВИЛ:

Протоколом от 14.03.2023 № 077/04/9.21-3066/2023 (исх. от 31.03.2023

№ 14194/23) об административном правонарушении зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

В Московское УФАС России поступило заявление Департамента строительства г. Москвы (вх. от 03.10.2022 № 66799/22) на действия ПАО «МОЭК», выразившиеся в перерасчете платы за подключение Объекта к системе теплоснабжения ПАО «МОЭК».

Согласно заявлению, направленному в адрес Московского УФАС России (вх. от 03.10.2022 № 66799/22), ПАО «МОЭК» изменило условия договора о подключении к системам теплоснабжения от 16.09.2019 № 10-11/19-649, пересчитав плату за подключение.

Согласно сведениям, полученным из Единого государственного реестра юридических лиц, ПАО «МОЭК» осуществляет передачу пара и горячей воды (тепловой энергии) (35.30.2), а также распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) (35.30.3).

ПАО «МОЭК» осуществляет подключение Объекта к системе теплоснабжения.

Между ПАО «МОЭК» и Департаментом строительства г. Москвы заключен договор о подключении к системам теплоснабжения от 16.09.2019 10-11/19-649 (далее - Договор), согласно которому ПАО «МОЭК» обязуется самостоятельно либо с привлечением третьих лиц осуществить подключение объекта капитального строительства «Канализационная насосная станция (КНС) в составе объекта капитального строительства «07-049-2 Дороги и инженерные коммуникации для кв. 1, 2 поселок Бутово (2 пусковой комплекс)», расположенного по адресу: г. Москва, ул. Скобелевская (далее — Объект), к системе теплоснабжения, а Департамент строительства г. Москвы обязуется выполнить действия по подготовке объекта к подключению и оплатить услуги в порядке и на условиях, определенных в Договоре.

Согласно пункту 3.1 Договора срок подключения по Договору — в течение 18 (восемнадцати) месяцев со дня заключения Договора.

Согласно пункту 4.1 Договора плата за подключение составляет 3 210 538 (три миллиона двести десять тысяч пятьсот тридцать восемь) рублей 12 копеек, в том числе НДС 20% 535 089 (пятьсот тридцать пять тысяч восемьдесят девять) рублей 69 копеек и определяется в соответствии с приказом Департамента экономической политики и развития г. Москвы от 12.11.2018 № 129-ТР из расчета 18 489 622 (восемнадцать миллионов четыреста восемьдесят девять тысяч шестьсот двадцать два) рубля 89 копеек без учета НДС, за 1 Гкал/час подключаемой тепловой нагрузки. Расчет платы за подключение указан в Приложении № 4.

На момент заключения Договора процедура подключения (технологического присоединения) регулировалась Правилами подключения к системам теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.07.2018 № 787 (далее — Правила № 787).

Согласно пункту 42 Правил № 787 нормативный срок подключения не может превышать 18 месяцев со дня заключения договора о подключении, если более длительные сроки не указаны в заявке заявителя.

Если более длительные сроки подключения указаны в инвестиционной программе исполнителя, а также в инвестиционных программах организаций, владеющих на праве собственности или на ином законном основании смежными тепловыми сетями и (или) источниками тепловой энергии, с которыми заключены договоры о подключении, в связи с обеспечением технической возможности подключения, срок подключения не должен превышать 3 лет.

Срок подключения, указанный в договоре о подключении, может быть продлен по соглашению сторон на основании обращения заявителя.

В соответствии с пунктом 2.2.3 Договора, а также пункта 45 Правил № 787, при исполнении договора о подключении исполнитель имеет право 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 (с учетом получения временного разрешения органа федерального государственного энергетического надзора для проведения пусконаладочных работ и комплексного опробования) и опломбирование установленных приборов (узлов) учета, кранов и задвижек на их обводах, в том числе в случае, если заявитель не предоставил исполнителю подтверждение получения соответствующего разрешения органа федерального государственного энергетического надзора на допуск в эксплуатацию энергоустановки (если получение соответствующего разрешения изменит дату подключения подключаемого объекта на более позднюю).

При этом Правилами № 787 не предусмотрен перерасчет платы за подключение объектов к централизованным системам теплоснабжения.

Департамент строительства г. Москвы письмом от 16.05.2022 № ДС-28-153/22 обратился в адрес ООО «ЦТП МОЭК» с просьбой рассмотреть возможность продления сроков подключения по Договору до 01.10.2023.

В ответ на вышеуказанное письмо ПАО «МОЭК» письмом от 07.06.2022 № ЦТП/ТП/07-11520/22 направило в адрес Департамента строительства г. Москвы Дополнительное соглашение № 3 к Договору.

Согласно пункту 1 вышеуказанного Дополнительного соглашения срок фактического подключения по Договору продлевается до 31 декабря 2023 года.

В соответствии с пунктом 2 Дополнительного соглашения плата за подключение составляет 1 585 388 (один миллион пятьсот восемьдесят пять тысяч триста восемьдесят восемь) рублей 03 копейки, в том числе НДС (20%) 264 231 (Двести шестьдесят четыре тысячи двести тридцать один) рубль 34 копейки и определяется в соответствии с приказом Департамента экономической политики и развития г. Москвы от 17.12.2021 № 449-ТР из расчета 9 130 315 (девять миллионов сто тридцать тысяч триста пятнадцать) рублей 78 копеек без учета НДС, за 1 Гкал/час подключаемой тепловой нагрузки.

Согласно письменным пояснениям, представленным Департаментом строительства г. Москвы, возможность изменения срока подключения объекта была поставлена в зависимость от полного перерасчета платы за подключение.

Департамент строительства г. Москвы письмом от 09.06.2022 № ДС-28-196/22

сообщил ООО «ЦТП МОЭК» о том, что возможность полного изменения размера платы по договору для случаев изменения по соглашению сторон даты подключения не предусмотрена ни условиями Договора, ни положениями законодательства, в связи с чем предложил направить в адрес Департамента строительства г. Москвы дополнительное соглашение № 3 с расчетом цены Договора в соответствии с положениями законодательства.

В ответ ООО «ЦТП МОЭК» письмом от 14.07.2022 № ЦТП/тп/07-14314/22 фактически отказалось продлить срок подключения без перерасчета платы за подключение.

Согласно позиции ПАО «МОЭК», представленной в адрес Московского УФАС России, перерасчет платы за подключение обусловлен следующим.

Запрет на предложение о перерасчете платы в связи с продлением срока действия договора (изменения существенного условия) действующим законодательством и Правилами № 787 не предусмотрен.

В соответствии с частью 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав.

Исходя из указанного определения, соглашение сторон договора о подключении об изменении условий указанного договора также является по своей правовой природе договором.

Согласно пункту 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Частью 1 статьи 424 ГК РФ определено, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

В соответствии с положениями законодательства в сфере теплоснабжения плата за подключение относится к регулируемым ценам (тарифам) и ежегодно утверждается уполномоченным органом на соответствующий период регулирования (календарный год).

Таким образом, по мнению ПАО «МОЭК», в случае если сторонами договора о подключении достигнуто соглашение об изменении условий договора, применению подлежат установленные государством цены (ставки, тарифы), действующие в момент заключения такого соглашения.

Указанная позиция подтверждается письмом ФАС России от 25.09.2019 (ответ на запрос Департамента строительства г. Москвы), письмом ФАС России от 18.07.2019 (ответ на запрос ДЭПиР г. Москвы), письмом ДЭПиР г. Москвы от 30.07.2019, а также постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 07.05.2020 № Ф04-820/2020 по делу № А45-26081/2019; постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 10.06.2020 по делу № А45-26079/2019; постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 30.08.2018 по делу № А45-36329/2017.

Таким образом, по мнению ПАО «МОЭК», в действиях ПАО «МОЭК»

отсутствуют вина и факт нарушения порядка подключения к системам теплоснабжения.

Также ПАО «МОЭК» указано на включение ПАО «МОЭК» расходов в иные периоды регулирования по причине переноса срока реализации мероприятий по подключению по вине заявителя.

Вместе с тем ПАО «МОЭК» не учтено следующее.

Согласно части 2 статьи 14 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон о теплоснабжении) подключение (технологическое присоединение) теплопотребляющих установок и тепловых сетей потребителей тепловой энергии к системе теплоснабжения осуществляется на основании договора на подключение (технологического присоединения) к системе теплоснабжения, являющимся публичным для теплоснабжающей и теплосетевой организаций.

С 01.03.2022 вступили в силу Правила подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения, включая правила недискриминационного доступа к услугам по подключению (технологическому присоединению) к системам теплоснабжения, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 30.11.2021 № 2115 (далее — Правила № 2115), которые действуют до 01.03.2027.

Правила № 2115 определяют порядок подключения (технологического присоединения) теплопотребляющих установок, тепловых сетей и источников тепловой энергии к системам теплоснабжения, включая порядок обеспечения недискриминационного доступа к услугам по подключению (технологическому присоединению) к системам теплоснабжения с учетом особенностей подключения (технологического присоединения) теплопотребляющих установок, тепловых сетей к объектам теплоснабжения в целях потребления тепловой энергии в виде пара.

В соответствии с пунктом 106 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 № 1075 (далее — Основы ценообразования № 1075), плата за подключение к системе теплоснабжения определяется для каждого потребителя, в отношении которого принято решение о подключении к системе теплоснабжения в соответствии с Законом о теплоснабжении, градостроительным законодательством Российской Федерации, Правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 № 1075 (далее — Правилами регулирования № 1075), Методическими указаниями по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными приказом ФСТ России от 13.06.2013 № 760-э (далее — Методические указания № 760-э), исходя из подключаемой тепловой нагрузки, а также в случае, указанном в пункте 109 Основ ценообразования № 1075, — в индивидуальном порядке.

Согласно подпункту «в» пункта 31 Правил № 787, а также абзацу четвертому пункта 44 Правил 2115 размер платы за подключение (в том числе с приложением расчета указанной платы) является существенным условием договора о подключении.

Размер платы за подключение, учитываемый в договоре о подключении,

определяется в соответствии с тарифом на подключение (технологическое подключение) к системе теплоснабжения, действующим на дату заключения такого договора.

При этом процедура перерасчета указанного тарифа действующим законодательством в сфере теплоснабжения не предусмотрена (за исключением корректировки индивидуальной платы в порядке, предусмотренном действующим законодательством).

Согласно абзацу восьмому пункта 52 Правил № 2115 в случае заключения договора о подключении на срок более 18 месяцев платежи, вносимые после 18-го месяца и далее, подлежат ежегодной индексации в соответствии с индексом-дефлятором, определенным по отрасли «Инвестиции в основной капитал (капитальные вложения)», публикуемым Министерством экономического развития Российской Федерации в текущем году для прогноза социально-экономического развития Российской Федерации, за исключением случаев изменения срока платежа в связи с установлением или изменением срока подключения по основаниям, предусмотренным пунктами 6, 7 и 27 Правил № 2115.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к правоотношениям, возникшим после введения их в действие.

Учитывая вышеизложенное, положения пункта 52 Правил № 2115 к правоотношениям, возникшим до 01.03.2022, не применимы.

Также исходя из положений пункта 58 Правил № 2115 при исполнении договора о подключении (технологическом присоединении) исполнитель имеет право изменить размер платы за подключение к системе теплоснабжения в целях соблюдения требований законодательства Российской Федерации в сфере ценообразования в теплоснабжении в случае необходимости внесения изменений в проектную документацию в части выполнения технологических мероприятий для подключения объекта капитального строительства к системе теплоснабжения, изменения технических условий подключения в части величины подключаемой нагрузки, местоположения точки (точек) подключения, изменения соблюдения требований строительства (реконструкции) тепловых сетей, а в случае отказа заявителя от изменения платы за подключение расторгнуть договор о подключении в установленном законом порядке.

Таким образом, иных оснований для изменения платы за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения вышеуказанными правилами не установлено.

Кроме того, необходимо отметить, что технические характеристики подключаемого Объекта не изменяются.

Таким образом, перерасчет платы за подключение к системе теплоснабжения, установленной в Договоре, при продлении только действия договора не предусмотрен.

Подобная позиция изложена в разъяснениях ФАС России, направленных в адрес Московского УФАС России письмом от 30.01.2023 № ВК/5848/23.

ПАО «МОЭК» в обоснование правомерности своих действий указано на разъяснения ФАС России и судебную практику, информация о которых была

изложена выше.

Вместе с тем в письме от 30.07.2019 № ДПР-20-7/1-127/19, а также в письме 18.07.2019 № ВК/61577/19 ФАС России указано на изменение размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям вследствие увеличения (уменьшения) объема присоединяемой максимальной мощности. В письме от 25.09.2019 № СП/83731/19 ФАС России указано на изменение размера платы за технологическое присоединение к тепловым сетям вследствие увеличения подключаемой нагрузки.

В судебных актах, на которые ссылается ПАО «МОЭК» в своих объяснениях, а именно по делам №№ А45-26081/2019, А45-26079/2019, А45-36329/2017, судами также рассматривался вопрос изменения расчета платы за технологическое присоединение к электрическим сетям ввиду изменения технических характеристик подключаемых объектов.

Необходимо также отметить, что ранее срок подключения Объекта к системе теплоснабжения был продлен ПАО «МОЭК» Дополнительным соглашением № 2 к Договору от 02.04.2021. При этом ПАО «МОЭК» не осуществляло действий по перерасчету платы за подключение объекта.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МОЭК», представленным в адрес Московского УФАС России, в соответствии с положениями действующего законодательства перерасчет платы является правом, а не обязанностью исполнителя, непроведение перерасчета платы за подключение не повлекло ущемления прав заказчика.

Вместе с тем в отсутствие положений, закрепляющих возможность перерасчета платы, ПАО «МОЭК» действует по своему усмотрению.

Законодательство в сфере теплоснабжения, включая Правила № 787, Правила № 215 относятся к сфере публичного права.

Игнорирование публично-правовых норм посягает на публичный правопорядок в сфере подключения к системе теплоснабжения.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от фактического наступления материальных последствий.

Данное административное правонарушение посягает не только на экономические интересы государства, но и интересы других хозяйствующих субъектов и потребителей в области оказания услуг, необходимых для обеспечения их деятельности.

Статус теплосетевой организации придает действиям указанного субъекта характер особой значимости, поскольку затрагивает не только частный интерес конкретного лица, с которым взаимодействует, но и публичную сферу.

При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении ПАО «МОЭК», как теплосетевой организации, к исполнению публично-правовых обязанностей и к требованиям законодательства.

Таким образом, в действиях ПАО «МОЭК» установлен факт нарушения Правил № 787, Правил № 215 в части направления Дополнительного соглашения

№ 3 к Договору, предусматривающего перерасчет платы за подключение к системам теплоснабжения, что не предусмотрено законодательством в сфере подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения.

Место совершения административного правонарушения — город Москва.

Время совершения административного правонарушения – 07.06.2022 (дата направления проекта Дополнительного соглашения № 3 к Договору, предусматривающего перерасчет платы за подключение к системе теплоснабжения).

В соответствии со статьей 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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.

Вина ПАО «МОЭК» (адрес: 119526, Вернадского просп., д. 101, корп. 3, эт. 20, каб. 2017, г. Москва, 119526) заключается в нарушении Правил № 787, Правил № 2115 в части направления Дополнительного соглашения № 3 к Договору, предусматривающего перерасчет платы за подключение к системам теплоснабжения, что не предусмотрено законодательством в сфере подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения.

Таким образом, ответственность в соответствии частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение требований Правил несет юридическое лицо - ПАО «МОЭК».

Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с частью 1 статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Согласно части 3 указанной статьи производство по делу об административном правонарушении осуществляется на основании закона, действующего во время производства по указанному делу.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность за совершенное административное правонарушение, не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 4.1 КоАП РФ, на основании части 1 статьи 9.21 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО «МОЭК» (адрес: 119526, Вернадского просп., д. 101, корп. 3, эт. 20, каб. 2017, г. Москва, 119526) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена в федеральный бюджет через банк или иную кредитную организацию на счет федерального казначейства по следующим реквизитам с указанием УИН, содержащегося в образце платежного поручения, приложенного к настоящему постановлению:

Получатель:	ИНН 7706096339 КПП 770101001 УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 0473132489) ОКТМО 45375000
Банк получателя:	ГУ Банка России по ЦФО р/с 40102810545370000003 БИК 004525988 КБК 161 1 16 01091 01 0021 140 УИН 16100500000001672543
Назначение платежа:	Административный штраф,

	зачисляемый в Федеральный бюджет по Постановлению № 077/04/9.21-3066/2023

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток 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.

Приложение: образец заполнения платежного поручения.

Заместитель руководителя

<...>