

ПАО «МОЭК»

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

info@moeck.ru

Департамент строительства г. Москвы

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

ds-info@mos.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-2695/2023

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена 22 марта 2023 года.

В полном объеме постановление изготовлено 24 марта 2023 года.

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/9.21-2695/2023, 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» <...>, представителей Департамента строительства г. Москвы <...>, уведомленных надлежащим образом определением

о назначении времени и места рассмотрения дела № 077/04/9.21-2695/2023 об административном правонарушении (исх. от 14.03.2023 № НП/11165/23), 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 № 077/04/9.21-2695/2023 (исх. от 14.03.2023 № 10946/23) об административном правонарушении зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Согласно заявлению, направленному в адрес Московского УФАС России (вх. от 03.10.2022 № 66801/22), ПАО «МОЭК» изменило условия договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам горячего водоснабжения от 25.11.2019 № 10-11/19-493, 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 централизованной системе горячего водоснабжения.

Между ПАО «МОЭК» и Департаментом строительства г. Москвы заключен договор о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам горячего водоснабжения от 17.06.2019 № 10-11/19-493 (далее - Договор), согласно которому ПАО «МОЭК» обязуется самостоятельно либо с привлечением третьих лиц выполнить мероприятия по подключению (технологическому присоединению) объекта Департамента строительства г. Москвы, на котором предусматривается потребление горячей воды, или объекта системы горячего водоснабжения (далее — объекты) в соответствии с условиями на подключение (технологическое присоединение) объекта к централизованной системе горячего водоснабжения, приведенными в приложении № 1, а Департамент строительства г. Москвы обязуется выполнить действия по подготовке объекта к подключению (технологическому присоединению) и оплатить услуги по подключению (технологическому присоединению) объекта.

Согласно пункту 5 Договора срок подключения (технологического присоединения) объекта определен до 17.01.2021 при условии своевременного и надлежащего исполнения заказчиком своих обязательств по настоящему договору в части подготовки объекта Департамента строительства г. Москвы к подключению (технологическому присоединению) и оплаты услуг по подключению (технологическому присоединению) объекта.

В соответствии с приложением № 2 к Договору плата за подключение (технологическое присоединение) объекта к централизованной системе горячего водоснабжения составляет 13 667 396,82 руб., включая налог на добавленную стоимость 20% - 2 277 899, 47 руб., и определена путем произведения:

а) действующего тарифа на подключение в размере 419,30 руб. на 1 куб. метр в сут., ставка тарифа на покрытие расходов на прокладку сетей горячего водоснабжения от точки подключения объекта капитального строительства до точки подключения сетей горячего водоснабжения к центральной системе горячего водоснабжения до 40 мм. составляет 94 911,22 руб. за 1 п.м., установленного в соответствии с приказом Департамента экономической политики и развития г. Москвы от 30.11.2018 № 229-ТР.

б) подключаемой нагрузки в точке (точках) подключения (технологического присоединения) объекта к централизованной системе горячего водоснабжения в размере: в точке 1 (0,36 м³/сут) (0,022 Гкал/сут);

в) расстояния от точки (точек) подключения до подключения водопроводных сетей к системе горячего водоснабжения: точка 1-120 (м).

Департамент строительства г. Москвы письмом от 27.06.2022 № ДС-11- 16691/22 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 27.07.2022 № ЦТП/ТП/07-15175/22 направило в адрес Департамента строительства г. Москвы Дополнительное соглашение № 3 к Договору.

Согласно пункту 4 вышеуказанного Дополнительного соглашения срок подключения к централизованной системе горячего водоснабжения продлевается до 31 декабря 2023 года.

В соответствии с пунктом 5 Дополнительного соглашения № 3 на момент подписания Соглашения стороны подтверждают оплату заявителем денежных средств в размере 8 883 807,93 руб., в том числе НДС (20%) 1 480 634,66 коп.

Пунктом 1 Дополнительного соглашения № 3 изложен порядок оплаты оставшейся части по Договору, а именно 5 295 886,39 коп.

Согласно письменным пояснениям, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России, расчет платы за подключение в Дополнительном соглашении № 3 к Договору осуществлен на основании тарифа на подключение к централизованной системе горячего водоснабжения, установленного приказом Департамента экономической политики и развития г. Москвы от 17.12.2021 № 448-ТР.

В связи с предлагаемым ПАО «МОЭК» перерасчетом платы за подключение объектов к централизованной системе горячего водоснабжения расчет платы за подключение объекта увеличился на 512 297, 5 рублей.

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 01.08.2022 № ДС-28-206/22-2 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 07.09.2022 № ЦТП/ТП/07-18222/22 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) законодательством и Правилами № 642 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 водоснабжения 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.

По мнению ПАО «МОЭК», 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 централизованной системе горячего водоснабжения.

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.

Процедура технологического присоединения к централизованным системам горячего водоснабжения до 01.03.2022 регулировалась Правилами № 642.

В соответствии с абзацем вторым пункта 52 Правил № 642 договор о подключении (присоединении) является публичным и заключается в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации, с соблюдением особенностей, определенных Правилами № 642.

Исходя из положений пункта 72 Правил № 642, договор о подключении (присоединении) объекта содержит следующие существенные условия, в том числе размер платы за подключение (присоединение) объекта; порядок и сроки внесения платы за подключение (присоединение) объекта.

В соответствии с пунктом 81 Основ ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 № 406 (далее — Основы ценообразования № 406), плата за подключение (технологическое присоединение) объекта лица, обратившегося в регулируемую организацию с заявлением о заключении договора о подключении к централизованной системе водоснабжения и (или) водоотведения определяется на основании установленных тарифов на подключение (технологическое присоединение) или в индивидуальном порядке в случаях и порядке, которые предусмотрены Основами ценообразования № 406.

Согласно пункту 77 Правил № 642 при исполнении договора о подключении (присоединении) объекта заявитель обязан внести плату за подключение (присоединение) в размере и сроки, которые установлены договором о подключении (присоединении) объекта.

При этом пунктом 12 Типового договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам горячего водоснабжения, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 643, установлено, что изменение размера платы за подключение (технологическое присоединение) объекта к централизованной системе горячего водоснабжения возможно по соглашению сторон в случае изменения параметров подключения (технологического присоединения) объекта к централизованной системе горячего водоснабжения, а также изменения этих условий в части изменения величины подключаемой нагрузки, местоположения точки (точек) присоединения или подключения (технологического присоединения) и требований к прокладке и изоляции объектов системы горячего водоснабжения, сетей горячего водоснабжения и (или) иных водопроводных сетей. При этом порядок оплаты устанавливается соглашением сторон в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При направлении ПАО «МОЭК» Дополнительного соглашения № 3 письмом от 26.07.2022 № ЦТП/ТП/07-15165/22 изменения параметров подключения (технологического присоединения) объекта к централизованной системе горячего водоснабжения, величины подключаемой нагрузки, местоположения точки подключения (технологического присоединения) и требований к прокладке и изоляции объектов системы горячего водоснабжения, сетей горячего водоснабжения и (или) иных водопроводных сетей не предполагалось.

Таким образом, перерасчет платы за подключение к централизованной системе горячего водоснабжения, 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.

Также, необходимо отметить, что с 01.03.2022 порядок подключения к централизованной системе горячего водоснабжения регулируется Правилами подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30.11.2021 № 2130 (далее — Правила № 2130).

Правилами № 2130 также не предусмотрен перерасчет платы за подключение к централизованной системе горячего водоснабжения в случае продления действия договора о подключении.

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, а также в письме от 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.

Таким образом, данная практика не может быть принята во внимание при рассмотрении настоящего дела.

Необходимо также отметить, что ранее срок подключения Объекта к централизованной системе горячего водоснабжения был продлен ПАО «МОЭК» Дополнительным соглашением № 2 к Договору от 21.09.2021. 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.

ПАО «МОЭК» письмом (вх. от 21.03.2023 № 18032-ЭП/23) представлены возражения на протокол об административном правонарушении. Позиция должностного лица по всем доводам, изложена в настоящем постановлении.

Законодательство в сфере горячего водоснабжения, включая Правила № 642, относятся к сфере публичного права.

Игнорирование публично-правовых норм посягает на публичный правопорядок в сфере подключения к централизованной системе горячего водоснабжения.

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 № 642 в части направления Дополнительного соглашения № 3 к Договору, предусматривающего перерасчет размера платы за подключение к централизованной системе горячего водоснабжения по Договору, что не предусмотрено Правилами № 642.

Место совершения административного правонарушения — город Москва.

Время совершения административного правонарушения – 26.07.2022 (дата направления проекта Дополнительного соглашения № 3 к Договору, предусматривающего перерасчет платы за подключение к централизованной системе горячего водоснабжения).

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 № 642 в части направления Дополнительного соглашения № 3 к Договору, предусматривающего

перерасчет размера платы за подключение к централизованной системе горячего водоснабжения по Договору, что не предусмотрено Правилами № 642.

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 16111601091010021140 УИН 16100500000001544103
Назначение платежа:	Административный штраф, зачисляемый в Федеральный бюджет по Постановлению № 077/04/9.21-2695/2023

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

<...>