

АО «Газпром газораспределение Курган»

640026, г. Курган, ул. К. Мяготина, д. 90а

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 26

О НАЗНАЧЕНИИ НАКАЗАНИЯ ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ
№ 045/04/9.21-10/2020

11 марта 2020 года г. Курган

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) Т.М. Соболевская, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 10, вынесенный 10.02.2020 года государственным инспектором отдела контроля антимонопольного и рекламного законодательства Курганского УФАС России Струнгарь Г.К., и материалы дела № 045/04/9.21-10/2020 об административном правонарушении, возбужденное в отношении юридического лица АО «Газпром газораспределение Курган» (ИНН 4501126386, ОГРН 1064501181106, адрес местонахождения: 640026, г. Курган, ул. К. Мяготина, д. 90А), ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

в присутствии защитника АО «Газпром газораспределение Курган» - <...>),

УСТАНОВИЛА:

Курганским УФАС России по результатам проведения плановой проверки (акт проверки №18 от 12.11.2019 года), в нарушение пункта 15 Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314, выявлено нарушение АО «Газпром газораспределение Курган» Правил подключения (технологического присоединения) в части немотивированного отказа в выдаче технических условий на подключение к сетям газораспределения объектов капитального строительства председателю СТ «Ольха» <...> к сетям природного газа частных жилых домов, расположенных по адресу: г.Курган, СТ «Ольха» (исх. 803 от 26.03.2019 года).

12.03.2019 года СТ «Ольха» в лице председателя <...> обратилось в АО «Газпром газораспределение Курган» с запросом №16833 на выдачу технических условий для подключения газа к жилым домам, расположенных в СТ «Ольха» в городе Кургане.

27.03.2019 года представителем СТ «Ольха» получен отказ в выдаче технических условий. Письмо АО «Газпром газораспределение Курган» исх. 803 от 26.03.2019 года содержит следующую информацию: «В ответ на Ваше обращение, о выдаче технических условий на подключение (технологическое присоединение) к сетям природного газа частных жилых домов, расположенных по адресу: г.Курган, СТ «Ольха» сообщаем, что Общество готово выдать Вам технические условия после ввода в эксплуатацию объекта: «Сеть газораспределения СНТ «Строитель-3 в г. Кургане».

Из разъяснений, данных в пункте 8 постановления Пленума Высшего Арбитражного

Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», абзаце 2 пункта 20 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» следует, что если при рассмотрении дела об административном правонарушении будет установлено, что протокол об административном правонарушении содержит неправильную квалификацию совершенного правонарушения, то судья вправе переqualифицировать действия (бездействие) лица, привлекаемого к административной ответственности, на другую статью (часть статьи) КоАП РФ, предусматривающую состав правонарушения, имеющий единый родовой объект посягательства, в том числе и в случае, если рассмотрение данного дела отнесено к компетенции должностных лиц или несудебных органов.

По смыслу пункта 5 части 1 статьи 29.10 КоАП РФ окончательная квалификация вменяемого лицу, привлекаемому к административной ответственности, административного правонарушения определяется судьей, органом, должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении по существу, в выносимом им постановлении. Условием, подлежащим обязательному соблюдению при переqualификации совершенного деяния, является условие о подведомственности дела об административном правонарушении с учетом новой квалификации органу, должностное лицо которого рассматривает дело и осуществляет переqualификацию. Каких-либо иных ограничений на осуществление переqualификации совершенного административного правонарушения на стадии рассмотрения дела об этом административном правонарушении, помимо вышеизложенных, КоАП РФ не предусматривает.

Описанные в протоколе об административном правонарушении № 10 от 10.02.2020 года обстоятельства совершения АО «Газпром газораспределение Курган» административного правонарушения достаточны для определения иной

квалификации противоправного деяния. При этом составы административных правонарушений, предусмотренные частью 1 статьи 9.21 и частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ имеют единый родовой объект посягательства.

В соответствии с частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ, повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 настоящей статьи - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от шестисот тысяч до одного миллиона рублей.

В силу КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения - совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно статье 4.6. КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного

года со дня окончания исполнения данного постановления.

На момент вынесения данного постановления АО «Газпром газораспределение Курган» не привлекалось по части 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

Действия (бездействие) АО «Газпром газораспределение Курган» подлежат квалификации по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

В силу 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.

Согласно реестра субъектов естественной монополии, утвержденного ФАС России, АО «Газпром газораспределение Курган» является субъектом естественной монополии. В действиях АО «Газпром газораспределение Курган», выразившиеся в немотивированном отказе на заявление председателя СТ «Ольха» Пучкова М.Ю. о выдаче технических условий, усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного ст.9.21 КоАП РФ ввиду следующего.

Согласно п.14 Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314 Основанием для отказа в выдаче технических условий является отсутствие технической возможности подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сети газораспределения исполнителя, в том числе при отсутствии пропускной способности технологически связанных с сетью газораспределения исполнителя сетей газораспределения и газотранспортной системы, за исключением случаев, когда устранение этих ограничений учтено в инвестиционных программах исполнителя или иных инвестиционных программах в текущем календарном году.

В соответствии с п. 15 Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения исполнитель должен представить заявителю мотивированный отказ в выдаче технических условий.

Представленный заявителю ответ АО «Газпром газораспределение Курган» не может являться мотивированным, поскольку не содержит основания для отказа в

выдаче технических условий, предусмотренные п.14 Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ.

В действиях АО «Газпром газораспределение Курган», выразившиеся в немотивированном отказе председателю СТ «Ольха» <...> в выдаче технических условий на подключение жилого дома к газу содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения норм и правил, 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.

У АО «Газпром газораспределение Курган» имелась возможность соблюсти требования п.15 Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения и направить в адрес председателя СТ «Ольха» <...> мотивированный отказ, однако, допустило нарушение действующего законодательства.

Место совершения административного правонарушения: г. Курган.

Время совершения административного правонарушения: 27.03.2019 года.

Субъектом правонарушения является юридическое лицо – Акционерное общество «Газпром газораспределение Курган» (ИНН 4501126386, ОГРН 1064501181106, адрес местонахождения: 640026, г. Курган, ул. К. Мяготина, д. 90А).

Объектом правонарушения являются общие и специальные правила порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, составляют действия АО «Газпром газораспределение Курган», выразившиеся в немотивированном отказе председателю СТ «Ольха» <...> в выдаче технических условий на подключение жилых домов в СТ «Ольха» в г. Кургане к газу.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, на момент составления протокола об административном правонарушении не истек (истекает 27.03.2020 года).

Обстоятельством смягчающим административную ответственность юридического лица является признание вины в совершенном правонарушении.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность не имеется.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность не имеется.

18.02.2020 года защитником представлены письменные пояснения, в которых заявлено ходатайство о замене административного наказания в виде штрафа предупреждением, руководствуясь статьей 4.1.1, ч.2 статьи 3.4, КоАП РФ, либо в соответствии с пунктами 3.2 и 3.3 части 3 статьи 4.1. КоАП РФ назначить штраф в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, поскольку считают, что совершенное правонарушение совершено впервые, ранее к административной ответственности антимонопольным органом не привлекалось, у АО «Газпром газораспределение Курган» затруднительное финансовое положение.

В ходе рассмотрения административного дела (25.02.2020 года) защитником заявлено ходатайство об освобождении Общества от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного деяния и ограничится устным замечанием, в связи с тем, что в ноябре 2019 года после пуска в эксплуатацию сети газораспределения СНТ «Строитель-3» в г.Кургане СТ «Ольха» получило технические условия и договор о подключении (технологическом присоединении) к сетям газораспределения, претензий не имеет.

Санкция части 1 статьи 9.21 РФ предусматривает наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Федеральным законом от 31.12.2014 № 515-ФЗ «О внесении изменений в статью 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» реализовано Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 25.02.2014 № 4-П, предусматривающее возможность назначения административного штрафа ниже низшего предела, установленного санкциями соответствующих норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статья 4.1 Кодекса дополнена, в частности, частями 3.2 и 3.3.

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.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья,

орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса. По мнению суда, в рассматриваемом случае сумма наложенной санкции представляет собой несоразмерное ограничение гарантированных Конституцией Российской Федерации свободы экономической деятельности, права каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности и права частной собственности.

Снижение размера административного штрафа будет соответствовать как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства, что факт привлечения лица к административной ответственности уже выполняет предупредительную функцию. Тем самым охраняемым законом государственным и общественным интересам уже обеспечена соответствующая защита.

Применение меры административного наказания в виде штрафа в размере от 100 000 руб. до 500 000 руб. к АО «Газпром газораспределение Курган» будет носить неоправданно карательный характер, не соответствующий тяжести правонарушения и степени вины лица, привлеченного к ответственности.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, 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.

Из материалов дела следует, что антимонопольным органом в действиях заявителя установлено наличие смягчающих ответственность обстоятельств (признание вины). Вместе с тем, с учетом совокупности обстоятельств данного конкретного дела, отсутствия тяжких последствий должностное лицо Курганского УФАС России приходит к выводу о том, что взыскание штрафа в размере от 100 000 руб. до 500 000 руб. может превратиться из меры воздействия в инструмент подавления экономической самостоятельности и инициативы, ставит под угрозу экономическую деятельность АО «Газпром газораспределение Курган».

В ходе рассмотрения дела установлено, что противоправные действия АО «Газпром газораспределение Курган» не повлекли причинение материального ущерба или извлечение им неправомерного дохода, что злонамеренность в совершении АО «Газпром газораспределение Курган» соответствующих противоправных действий отсутствовала.

Вместе с тем, правонарушение, совершенное юридическим лицом АО «Газпром газораспределение Курган», не содержит 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. Сведений о причинении имущественного ущерба гражданам также не имеется. АО «Газпром газораспределение Курган» ранее не совершало однородного административного правонарушения, правонарушителем представлены документы о затруднительном финансовом положении, проведена разъяснительная работа с сотрудниками.

На основании изложенного, должностное лицо Курганского УФАС России полагает, что сумма штрафа в размере от 100 000 руб. до 500 000 руб. несоразмерна допущенным нарушениям, не отвечает целям административной ответственности, не соответствует характеру совершенного административного правонарушения, характеру производственной деятельности, может повлечь избыточное ограничение прав юридического лица АО «Газпром газораспределение Курган» и с учетом конкретных обстоятельств дела подлежит снижению ниже низшего предела, предусмотренного санкцией данной статьи, но до размера не менее половины минимального размера.

Указанный вывод согласуется с позицией, изложенной в постановлении Верховного Суда Российской Федерации от 29.10.2015 № 302-АД15-13253 по делу № А33-23686/2014.

Исходя из общих критериев назначения административного наказания - дифференцированность, соразмерность, справедливость, характера совершенного административного правонарушения, степени вины юридического лица, его имущественного и финансового положения, в соответствии с частью 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ должностное лицо Курганского УФАС России полагает возможным удовлетворить ходатайство АО «Газпром газораспределение Курган» и снизить размер административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, в размере ниже низшего предела, предусмотренного санкцией данной статьи, но до размера не менее половины минимального размера.

С учетом вышеизложенного должностное лицо антимонопольного органа, руководствуясь частью 1 статьи 3.5, пунктами 3.2 и 3.3 части 3 статьи 4.1 КоАП РФ считает возможным назначить юридическому лицу АО «Газпром газораспределение Курган» наказание в виде штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа.

Учитывая характер правонарушения, при наличии смягчающих обстоятельства, установленного статьей 4.2. КоАП РФ, в отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 3.5, 4.1, 4.2, 9.21, 23.48 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать юридическое лицо АО «Газпром газораспределение Курган» (ИНН 4501126386, ОГРН 1064501181106, адрес местонахождения: 640026, г. Курган, ул. К. Мяготина, д. 90А) виновным в совершении административного правонарушения,

ответственность за которое предусмотрена части 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

2. Применить к юридическому лицу АО «Газпром газораспределение Курган» (ИНН 4501126386, ОГРН 1064501181106, адрес местонахождения: 640026, г. Курган, ул. К. Мяготина, д. 90А) меру административной ответственности в виде штрафа в размере 50 000 (пятидесяти тысяч) рублей.

В соответствии с частью 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:

Извещение Наименование получателя платежа:

ИНН 4501099573 КПП 450101001 УФК по Курганской области (Курганское УФАС России) р/с 40101810000000010002 в ГРКЦ ГУ Банка России по Курганской области г. Курган БИК 043735001.

Начисление платежа:

КБК 161 116 02010 01 6000 140; ОКТМО 37 701 000

Наименование платежа: Административный штраф по постановлению № 26 от 11.03.2020 года за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст.9.21 КоАП РФ.

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 дней со дня вручения или получения копии постановления.

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

Руководитель Т.М. Соболевская