

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 1934/02

10
года

января

2018

г. Ростов-на-Дону

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту – Ростовское УФАС России) Батурин Сергей Владимирович – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ, рассмотрев протокол и материалы дела № 1934/02 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» <...>, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении от 30.12.2001 года №195-ФЗ (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника <...>, действующей на основании доверенности от 13.06.2018 года №13-01-14/180, которой разъяснены права лица, в отношении которого ведётся

производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 КоАП РФ, а также права защитника, предусмотренные статьей 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решением Ростовского УФАС России от 16.11.2018г. по делу № 1765/02 действия ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» были признаны нарушающими п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»).

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) поступило обращение ИП Ж. о неправомерных, по мнению заявителя, действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» выразившихся в прекращении поставки газа на объект капитального строительства, расположенного по адресу: <...>.

В силу статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), по договору энергоснабжения, энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

К отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами (ч.1 ст. 541 ГК РФ)

Газоснабжение согласно статье 2 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" (далее – Закон о газоснабжении), одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа.

В силу статьи 8 Закона о газоснабжении правила поставки газа утверждаются Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 18 Закона о газоснабжении, поставки газа проводятся на основании договоров между поставщиками и потребителями независимо от форм собственности в соответствии с гражданским законодательством и утвержденными Правительством Российской Федерации правилами поставок газа и правилами пользования газом в Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами, изданными во исполнение настоящего Федерального закона.

Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 утверждены Правила поставки газа в Российской Федерации" (далее - Правила № 162).

Правила определяют отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, и обязательны для всех юридических лиц, участвующих в отношениях поставки газа через трубопроводные сети.

Согласно пункту 5 Правил №162, поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных законов, настоящих Правил и иных нормативных правовых актов.

Поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа (пункт 12 Правил 162).

Поставка и отбор газа осуществляются исключительно на возмездной основе в соответствии с заключенным договором (пункт 30 Правил 162).

Между ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» и ИП Ж. заключены договоры поставки газа №43-3-12698/10 от 22.06.2009г и №43-3-12698/11-Н от 24.02.2011г.

По данным договорам, поставка газа осуществляется в помещение, расположенное по адресу: <...>.

02.10.2017 года в адрес Шахтинского участка ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» поступило заявление ИП Ж., согласно которому ее узел учета газа пришел в неисправное состояние, в связи с чем ИП Ж. потребовала демонтировать с него охранную пломбу.

03.10.2017 года, охранный пломба с узла учета газа была снята, о чем был составлен соответствующий акт.

Однако помимо снятия охранной пломбы, в закрытом положении была и опломбирована вводная задвижка, как следует из текста акта от 03.10.2017 года.

Таким образом была прекращена поставка газа в помещение, расположенное по адресу: <...>.

Довод поставщика газа о том, что поставка газа на объект газопотребления не осуществлялось по инициативе (заявлению) ИП Ж. не обоснован, поскольку ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» не представило в материалы дела доказательств о наличии данного письменного заявления потребителя об ограничении поставки газа.

07.10.2017 года в адрес поставщика газа поступило заявление от ИП Ж. об снятии

охранной пломбы с запорного крана на газоиспользующее оборудование, тем самым возобновив поставку газа. Однако никаких действий со стороны поставщика газа в части возобновления поставки газа произведено не было по настоящее время.

Постановлением Правительства РФ от 25.11.2016 г. № 1245 утверждены Правила ограничения подачи (поставки) и отбора газа (далее - Правила № 1245).

Так согласно п. 2 Правил № 1245, основаниями для полного ограничения подачи (поставки) и отбора газа являются:

а) угроза жизни и (или) здоровью человека и (или) причинение вреда окружающей среде;

б) авария на газораспределительной (газотранспортной) сети и (или) сети газопотребления, посредством которых осуществляется транспортировка газа до потребителя, или угроза ее возникновения, а также проведение работ по предотвращению, локализации такой аварии или устранению ее последствий;

в) ремонт газораспределительной (газотранспортной) сети, посредством которой осуществляется транспортировка газа до потребителя, за исключением ремонта, предусмотренного подпунктом "а" пункта 3 настоящих Правил;

г) отсутствие правовых оснований для подачи (поставки) и отбора газа, а также использование газоиспользующего оборудования с нарушением положений законодательства Российской Федерации;

д) введение в действие графиков перевода потребителей на резервные виды топлива при похолоданиях и (или) графиков аварийного газоснабжения, которыми в отношении соответствующего потребителя предусмотрено полное ограничение подачи (поставки) и отбора газа;

е) полное или частичное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате поставляемого газа и (или) услуг по его транспортировке в установленный срок, допущенное потребителем более 3 раз в течение 12 месяцев.

В пояснениях об обстоятельствах рассматриваемого дела от 13.11.2018 № 13-01-06, поставщик газа ссылается на Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.10.2018 года по делу № А53-31570/17, согласно которому узел учета газа правомерно признан ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» не соответствующим метрологическим требованиям.

Следовательно, у ИП Ж. отсутствовали правовые основания для отбора газа, на основании п. 21 Правил 162.

Таким образом, по мнению ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», у поставщика газа имелось основание для ограничения поставки газа в соответствии с пп. г Правил №1245.

Данный довод не основан на нормах действующего законодательства в сфере газоснабжения, поскольку в силу п. 23 Правил 162, при неисправности или отсутствии средств измерений у передающей стороны объем переданного газа учитывается по средствам измерений принимающей газ стороны, а при их

отсутствии или неисправности - по объему потребления газа, соответствующему проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок и времени, в течение которого подавался газ в период неисправности средств измерений, или иным методом, предусмотренным договором, что так же согласуется с п. 4.14 договора поставки газа.

Как следует из пояснений ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» от 15.08.2018 года № 13-01-10/4743, оплата потребленного газа на объекте газопотребления, расположенному по вышеуказанному адресу, осуществлялась покупателем своевременно. Следовательно, задолженности за потребленный газ у ИП Ж. на момент прекращения поставки газа перед поставщиком газа не имелось. Других законных оснований для прекращения поставки газа у ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» также не имелось.

Таким образом, действия ООО "Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону", выразившихся в необоснованном прекращении 03.10.2017 поставки газа на объект капитального строительства, расположенного по адресу: <...> привели к ущемлению прав ИП Ж. в сфере предпринимательской деятельности, а также, как указывает заявитель действия ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» могут привести к убыткам ИП Ж. в виде упущенной выгоды, поскольку в нежилом помещении, в которое на протяжении более года не поставляется газ для отопления здания, работают арендаторы, уведомившие ИП Ж. о расторжении договоров аренды в случае дальнейшего отсутствия газа.

На основании вышеизложенного, в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» установлено нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ИП Ж. путем прекращения поставки газа на объект капитального строительства, расположенного по адресу: <...>

В соответствии со ст. 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

За нарушение части 1 ст. 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена административная ответственность по части 1 ст. 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению

Действия ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» подлежат квалификации по ч.1 ст.14.31 КоАП РФ.

Согласно ч.1 ст. 14.31 КоАП РФ, совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным

законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса,

- влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Место совершения правонарушения – РО, г. Шахты.

Время совершения правонарушения – 03.10.2017.

Исходя из статей 2.1, 26.1 КоАП РФ для привлечения к административной ответственности необходимо наличие состава правонарушения, включающего четыре элемента: объект, объективную сторону, субъект, субъективную сторону. Данные обстоятельства подлежат выяснению на основании доказательств, полученных при возбуждении дела об административном правонарушении или проведении административного расследования и отвечающих требованиям статьи 26.2 КоАП РФ.

Объект административного правонарушения: общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности и антимонопольного законодательства.

Объективная сторона: действие (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которого является или может являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности.

Субъект административного правонарушения: ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» <...>.

Субъективная сторона, как следует из материалов дела об административном правонарушении № 1934/02 и установленных обстоятельств, у ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» имелась возможность не совершать указанного деяния, однако ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» этого не сделало, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Срок давности привлечения ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ за правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Процедура рассмотрения дела об административном правонарушении и привлечения к административной ответственности соблюдена.

Факт совершения правонарушения ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» подтверждается:

- решением Ростовского УФАС России от 16.11.2018 года по делу 1765/02

- протоколом об административном правонарушении от 28.11.2018 года, а также материалами дела

Согласно п.4 примечания к ст.14.31 КоАП РФ, за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В силу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность в соответствии со ст. 4.2 и 4.3 КоАП РФ не установлено.

Документов, подтверждающих тяжелое имущественное и финансовое положение ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», в Ростовское УФАС России при рассмотрении дела в материалы дела представлено не было.

На основании изложенного, возможно назначить административное наказание ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» согласно ч. 1 ст. 14.31 КоАП РФ в размере 650 000 рублей, учитывая положения части 4 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ.

Сумма штрафа ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» рассчитана в соответствии с ч.1 ст.14.31 КоАП РФ следующим образом:

300 000 (сумма минимального размера административного штрафа) + 350 000 (половина разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа) = 650 000 рублей.

Основания для освобождения лица, совершившего административное правонарушение от административной ответственности в порядке применения статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее - Постановление ВАС № 10) указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП учитываются при назначении административного наказания (п. 18).

Согласно пункту 18.1 Постановление ВАС № 10 квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях. Рассматриваемый случай таковым не является.

В этой связи, руководствуясь ст. ст. 14.31, 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» <...>, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, **и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 650 000 (шестьсот пятьдесят тысяч рублей).**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф в размере **650 000** руб. 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 по форме квитанции, приложенной к Постановлению.

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

Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет <...>

Основание платежа - Постановление Ростовского УФАС России № 1934/02.

На основании части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение одного года со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ и статьей 23.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 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.

После оплаты штрафа копию платежного поручения (или иного документа об оплате) рекомендуется незамедлительно направить в Ростовское УФАС России (по факсу: (863) 240-99-59, либо электронной почте: to61@fas.gov.ru), поскольку согласно статье 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со дня вступления

постановления о наложении административного штрафа в законную силу, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу **№ 1934/02**

Заместитель руководителя управления
Батурин

С.В.