

25.08.2009 года
город Ростов-на-Дону

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области – Корнеев Вадим Григорьевич, рассмотрев материалы дела №207 об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 года №195-ФЗ (далее по тексту **КоАП**), возбужденного в отношении ОАО «Шахтымежрайгаз» (346504, город Шахты Ростовской области, переулок Тюменский, 1),

УСТАНОВИЛ:

08.12.2008 года в Ростовское УФАС России поступило заявление ООО «Горгаз» (346500, г. Шахты, пер. Коммунистический, 10) о неправомерных, на взгляд заявителя, действиях ОАО «Шахтымежрайгаз», выразившихся во взимании платы за выдачу документов, подтверждающих наличие (отсутствие) технической возможности подачи газа (в виде технических условий или каких-либо иных документов).

На основании данного заявления Ростовским УФАС России 24.02.2009 года было возбуждено дело №99 о нарушении ОАО «Шахтымежрайгаз» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту **ФЗ «О защите конкуренции»**).

Согласно решения от 14.04.2009 года (исх.№2604/02) по делу №99, нарушают требования части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Шахтымежрайгаз» выразившиеся во взимании платы за выдачу документов, подтверждающих наличие (отсутствие) технической возможности подачи газа (в виде технических условий или каких-либо иных документов).

Нарушение выразилось в следующем:

Согласно части 7 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 года №190-ФЗ (далее по тексту – **ГК**), технические условия на подключение объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения(1), бесплатно, в течении четырнадцати дней предоставляют организации, осуществляющие эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения.

Аналогичные положения установлены и пунктом 6 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (далее по тексту – **Правила №83**), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 года №83 в рамках реализации полномочий, определенных пунктом 10 статьи 48 ГК(2).

Таким образом, и ГК и Правила №83 устанавливают возможность выдачи технических условий только той организацией, которая осуществляет эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение реконструированного (построенного) объекта капитального строительства.

При этом, на территории города Шахты Ростовской области эксплуатацию технологически связанных газораспределительных сетей осуществляют ОАО «Шахтымежрайгаз» и ООО «Горгаз».

27.10.2008 года ООО «Горгаз» выдало гражданке Сотниковой Оксане Николаевне (346500, г.Шахты Ростовской области, пер.Курченко 11). технические условия на газификацию (то есть на подключение к газораспределительной сети) жилого дома, расположенного по адресу: город Шахты Ростовской области, пер.Курченко 11.

Согласно свидетельству о государственной регистрации права (серия <...> АДН 241711 от 01.09.2008 года), ООО «Горгаз» владеет газопроводом протяженностью 6`988 метров, расположенным в городе Шахты (в том числе по пер.Курченко), введенным в эксплуатацию разрешением Администрации города Шахты Ростовской области от 04.07.2008 года №551.

Как следует из пояснений Сотниковой О.Н., последняя, по указанию ООО «Ростоврегионгаз» обратилась 04.12.2008 года к ОАО «Шахтымежрайгаз» с заявлением о «Подтверждении технических условий».

04.12.2008 года ОАО «Шахтымежрайгаз» за плату (несмотря на запрет взимания платы, установленный частью 7 статьи 48 ГК и пункта 9 Правил №83) выдало Сотниковой О.Н. документ, поименованный как «*технические условия подтверждающие*», имеющие своим предметом газификацию жилого дома, расположенного по адресу: город Шахты Ростовской области, пер.Курченко 11. Причем местом подключения обозначен газопровод, находящийся во владении и эксплуатируемый ООО «Горгаз». Кроме того, согласно данным техническим условиям Сотникова О.Н. обязана согласовать проект подключения с ОАО «Шахтымежрайгаз».

В этой связи ООО «Горгаз» просило признать вышеназванные действия ОАО «Шахтымежрайгаз» нарушающими часть 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из решения Ростовского УФАС России от 14.04.2009 года по делу №99, любая организация, осуществляющая эксплуатацию газораспределительной сети, обладает монопольным правом выдавать технические условия на подключение к тому газопроводу, который эксплуатирует. Это следует из положений, установленных частью 7 статьи 48 ГК и пункта 6 Правил №83.

Таким образом, кроме ООО «Горгаз» ни одна организация не вправе выдавать технические условия на подключение к газопроводу, расположенному на переулке Курченко в городе Шахты Ростовской области, право собственности на который зафиксировано в свидетельстве о государственной регистрации права от 01.09.2008 года серия <...> АДН 241711.

Согласно представленной ОАО «Шахтымежрайгаз» выписке из прејскуранта 1, данная организация взимает плату за услуги по «Подтверждению технических условий на проектирование газораспределительной системы жилого дома индивидуальной застройки с учетом согласования проекта и без такового» и «Согласование проекта газораспределительной системы жилого дома индивидуальной застройки». Причем стоимость услуг варьируется в зависимости от того, приобретаются они юридическим или физическим лицом.

Как установлено в рамках рассмотрения Ростовским УФАС России дела №98 от 24.02.2009 года и подтверждается материалами дела №99, документ, поименованный «Техническими условиями подтверждающими», выдается ОАО «Шахтымежрайгаз» в рамках процедуры, предусмотренной пунктом 11 Порядка поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан (далее по тексту – **Порядок №549**), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 года №549, согласно которому газоснабжающая организация в срок, не превышающий 1 месяца со дня регистрации оферты, осуществляет проверку наличия технической возможности подачи газа заявителю.

Из пояснений ООО «Ростоврегионгаз» следует, что данная организация самостоятельно производит проверку наличия технической возможности подачи газа в течение месяца. При этом, под технической возможностью понимается наличие на территории муниципального образования, где расположено помещение (жилой дом), газоснабжение которого необходимо обеспечить, газораспределительной сети, мощность которой позволяет газоснабжающей организации обеспечить подачу газа во исполнение всех заключенных ею договоров и к которой подключен газопровод, входящий в состав внутридомового газового оборудования заявителя.

Для установления наличия технической возможности ООО «Ростоврегионгаз» направляются запросы в организации, осуществляющие транспортировку газа заявителю.

Однако Сотникова О.Н. самостоятельно обратилась в ОАО «Шахтымежрайгаз» для выяснения наличия технической возможности подачи газа. Как указал представитель ООО «Ростоврегионгаз» по доверенности (в материалах дела), вероятно, это произошло из-за желания сократить месячный срок, установленный пунктом 11 Порядка №549.

Получение заключения ОАО «Шахтымежрайгаз» относительно наличия (отсутствия) технической возможности подачи газа потребителям на территории города Шахты Ростовской области является необходимым условием заключения договора энергоснабжения как для Сотниковой О.Н., так и для иных потребителей газа, осуществляющих технологическое присоединение к газораспределительным сетям на территории города Шахты Ростовской области. Помимо пояснений лиц, участвующих в деле, это также подтверждается и факсограммой ООО «Ростоврегионгаз» от 18.12.2008 года исх.№13-14/ (в материалах дела).

Между тем, Порядок №549 не предполагает платности услуг по выдаче заключений о наличии (отсутствия) технической возможности подачи газа. Равно как и не предполагает его пункт 9 Правил №83, согласно которому выдача технических условий осуществляется без взимания платы.

Однако ОАО «Шахтымежрайгаз», незаконно осуществив взимание платы за выдачу «технических условий подтверждающих» с Сотниковой О.Н., ущемило интересы последней.

Таким образом, действия ОАО «Шахтымежрайгаз» по взиманию (в том числе с Сотниковой О.Н.) платы за выдачу документов, подтверждающих наличие (отсутствие) технической возможности подачи газа (в виде технических условий или каких-либо иных документов), ущемляют интересы потребителей, что запрещено положениями, установленными частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Таким образом, ОАО «Шахтымежрайгаз» в установленном ФЗ «О защите конкуренции» порядке, признано, злоупотребившим доминирующим положением на указанном товарном рынке.

При этом, решением Арбитражного суда Ростовской области от 27.07.2009 года по делу №А53-9736/2009, возбужденному по заявлению ОАО «Шахтымежрайгаз», последнему было отказано в удовлетворении заявленных требований о признании недействительными решения и предписания по делу №99.

Согласно статьи 14.31 КоАП, совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 КоАП влечет наложение административного штрафа на юридических лиц – от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Вышеизложенные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела об административном правонарушении.

Руководитель Ростовского УФАС России, изучив материалы дела, учитывая фактические обстоятельства рассматриваемого дела, находит вину ОАО «Шахтымежрайгаз» установленной и доказанной, при этом исходит из следующего:

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2.1 КоАП 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 КоАП или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Факт злоупотребления доминирующим положением подтверждается решением Ростовского УФАС России от 14.04.2009 года по делу №99 и решением Арбитражного суда Ростовской области по делу №А53-9736/2009 от 27.07.2009 года.

ОАО «Шахтымежрайгаз» не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения антимонопольного законодательства, что свидетельствует о наличии в его действиях вины.

Проверяя соблюдение процессуальных прав ОАО «Шахтымежрайгаз», руководитель Ростовского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений. В частности:

Законный представитель ОАО «Шахтымежрайгаз» письмом от 14.04.2009 года №2644/02 был приглашен на 14.05.2009 года для составления протокола об административном правонарушении. Согласно уведомлению о вручении почтового отправления №10384, данное письмо было доставлено адресату 16.04.2009 года. Вручение данного документа подтверждается ответом ОАО «Шахтымежрайгаз» от 27.04.2009 года (исх.№2ю/4274) на вышеуказанное письмо Ростовского УФАС России.

На составление административного протокола законный представитель ОАО «Шахтымежрайгаз» не явился, что, в силу положений, установленных частью 4.1 статьи 28.2 КоАП, не явилось препятствием к его составлению. Данный протокол был направлен ОАО «Шахтымежрайгаз» 14.05.2009 года и вручен (как следует из уведомления о вручении почтового отправления №13626) 25.05.2009 года.

21.05.2009 года рассмотрение данного дела было назначено на 01.06.2009 года, рассмотрение дела №207 было отложено на 15.06.2009 года, затем отложено на 21.07.2009 года.

Определением от 21.07.2009 года (исх.№6138/02) рассмотрение дела была отложено и назначено на 05.08.2009 года

Определением от 05.08.2009 года (исх.№6510) рассмотрение дела №207 было отложено и назначено на 25.08.2009 года. Данный документ получен ОАО «Шахтымежрайгаз» 12.08.2009 года, что подтверждается уведомлением о вручении почтового отправления №21613.

Годичный срок давности привлечения ОАО «Шахтымежрайгаз» к административный

ответственности, определенный статьей 4.5 КоАП, не истек.

Обстоятельств, исключающих производство по данному делу, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность ОАО «Шахтымежрайгаз», не установлено.

Исходя из роли ОАО «Шахтымежрайгаз» в совершении правонарушения, ущемления интересов гражданки Сотниковой О.Н., а также создания значительной угрозы охраняемым правоотношениям, рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным, в соответствии со статьей 2.9 КоАП.

Как следует из письма ОАО «Шахтымежрайгаз» от 19.08.2009 года исх.№2-ю/6930, размер суммы выручки от предоставления услуг по подготовке документов к выдаче технических условий в 2008 году составил 471`109 рублей.

Санкция, предусмотренная статьей 14.31 КоАП определяет минимальный административный штраф в размере 100`000 рублей, однако по состоянию на дату совершения административного правонарушения (04.12.2008 года) действовала иная редакция КоАП, предусматривающая ответственность в виде штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение.

Таким образом, к ОАО «Шахтымежрайгаз» должна быть применена санкция, действующая на момент совершения правонарушения – от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки от реализации услуг «по подготовке документов к выдаче технических условий» в 2008 году.

На основании изложенного, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области Корнеев Вадим Григорьевич, руководствуясь статьями 1.7, 19.8, 23.48, 29.7 п. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ОАО «Шахтымежрайгаз» виновным в совершении правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП.

2. Наложить на ОАО «Шахтымежрайгаз» за нарушение, предусмотренное статьей 14.31 КоАП, административный штраф в размере одной сотой размера суммы выручки нарушителя от реализации услуги, на рынке которой совершено правонарушение, что составляет 4`701 (четыре тысячи семьсот один) рубль.

Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ростовской области г. Ростов-на-Дону.

ИНН 6163030500, КПП 616301001, БИК 046015001

Получатель: Управление федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России)

Назначение платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти»

Код дохода (КБК): 161 116 02010 01 0000 140

Сумма 15`000 (пятнадцать тысяч) рублей 00 копеек

НДС не облагается

ОКАТО 60401000000

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

В трехдневный срок со дня уплаты административного штрафа в Ростовское УФАС России надлежит представить соответствующим образом заверенные копии платежных документов.

Постановление по делу №207 может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП.

Руководитель управления

В.Г.Корнеев

(1) Под сетями инженерно-технического обеспечения понимается совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых, в том числе, в процессе газоснабжения.

[2](#) Согласно пункту 10 статьи 48 ГК порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения может устанавливаться Правительством Российской Федерации.