

РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы на определение об отказе в возбуждении административного дела

«27» июня 2016 г. г. Москва

Я, заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Голомолзин Анатолий Николаевич, рассмотрев материалы жалобы на заявление <...> о нарушении Государственного унитарного предприятия газового хозяйства Московской области (далее - ГУП МО «Мособлгаз») (место нахождения: 143026, Московская область, Одинцовский р - он, Рабочий поселок Новоивановское, ул. Калинина, д. 1; ИНН 5000001317; КПП 503201001; ОГРН 1025006176216, дата регистрации в качестве юридического лица — 24.02.1998) (далее-Жалоба),

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило заявление <...> (вх. от 11.02.2016 № 17760-ЭП/16) о нарушении ГУП МО «Мособлгаз» установленного порядка ценообразования на услуги по технологическому присоединению газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям (далее — Заявление).

Письмом от 01.03.2016 № АГ/12712/16 ФАС России запросила у ГУП МО «Мособлгаз» необходимые для рассмотрения Заявления сведения и документы.

По результатам рассмотрения Заявления и полученных документов от ГУП МО «Мособлгаз» Управлением было установлено, что <...> 18.12.2015 направила почтовой связью в адрес ГУП МО «Мособлгаз» заявку о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства, расположенного по адресу: к сети газораспределения.

Указанная заявка <...> была получена ГУП МО «Мособлгаз» 22.12.2015 и зарегистрирована ГУП МО «Мособлгаз» 24.12.2015 за № 3350.

По результатам рассмотрения заявки № 3350 от 24.12.2015 ГУП МО «Мособлгаз» направило почтовой связью <...> проект договора о подключении за № 08/125-3350-16. Указанный проект договора получен заявителем 08.02.2016.

В соответствии с частью 10 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения устанавливается Правительством Российской Федерации.

Порядок подключения объектов капитального строительства к сетям

газораспределения установлен Правилами подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314 (далее — Правила).

Согласно пункту 63 Правил, для заключения договора о подключении заявитель направляет заявку о подключении (технологическом присоединении) в газораспределительную организацию, которая ранее выдала технические условия (исполнителю).

Согласно пунктам 59, 60 Правил, подключение объектов капитального строительства к сети газораспределения осуществляется на основании договора о подключении. По договору о подключении исполнитель (ГУП МО «Мособлгаз») обязуется осуществить подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к сети газораспределения с учетом обеспечения максимальной нагрузки (часового расхода газа), указанной в технических условиях, а заявитель обязуется оплатить услуги по подключению (технологическому присоединению).

При этом, согласно пункту 83 Правил договор о подключении должен содержать перечисленные существенные условия, в том числе размер платы за технологическое присоединение, определяемый в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере газоснабжения.

Согласно пункту 3.1 договора о подключении за № 08/125-3350-16 размер платы за технологическое присоединение определяется решением Комитета по ценам и тарифам Московской области от 02.03.2015 № 14-Р и составляет 5244842,61 (пять миллионов двести сорок четыре тысячи восемьсот сорок два рубля 61 копейка).

Согласно статье 23.2 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении Российской Федерации», государственному регулированию подлежат плата за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям и (или) стандартизированные тарифные ставки, определяющие ее величину.

Размер платы за технологическое присоединение и (или) стандартизированные тарифные ставки, определяющие ее величину, устанавливаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и в соответствии с методическими указаниями по расчету размера данной платы и (или) размеров данных стандартизированных тарифных ставок, утвержденными федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2000 № 1021 утверждены Основные положения формирования и государственного регулирования цен на газ, тарифов на услуги по его транспортировке и платы за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям на территории Российской Федерации (далее — Основные положения).

Согласно пункту 26 (22) Основных положений плата за технологическое

присоединение газоиспользующего оборудования с максимальным расходом газа, не превышающим 15 куб. метров в час, с учетом расхода газа ранее подключенного в данной точке подключения газоиспользующего оборудования заявителя (для заявителей, намеревающихся использовать газ для целей предпринимательской (коммерческой) деятельности), или 5 куб. метров в час, с учетом расхода газа ранее подключенного в данной точке подключения газоиспользующего оборудования заявителя (для прочих заявителей), устанавливается в размере не менее 20 тыс. рублей и не более 50 тыс. рублей при условии, что расстояние от газоиспользующего оборудования до сети газораспределения газораспределительной организации, в которую подана заявка, с проектным рабочим давлением не более 0,3 МПа, измеряемое по прямой линии (наименьшее расстояние), составляет не более 200 метров и сами мероприятия предполагают строительство только газопроводов-вводов (без устройства пунктов редуцирования газа) в соответствии с утвержденной в установленном порядке схемой газоснабжения территории поселения (если имеется). Указанные минимальный и максимальный уровни платы за технологическое присоединение начиная с 2015 года ежегодно индексируются на прогнозный среднегодовой уровень инфляции, определенный прогнозом социально-экономического развития Российской Федерации на тот же период, на который устанавливается плата за технологическое присоединение.

Вместе с тем, в остальных случаях плата за подключение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям определяется исходя из установленных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации стандартизированных тарифных ставок, определяющих ее величину, или в соответствии с пунктом 26.23 Основных положений исходя из стоимости мероприятий по технологическому присоединению, определенной по индивидуальному проекту после его разработки и экспертизы.

Согласно Заявлению, <...> несогласна с размером платы за технологическое присоединение, установленным в проекте договора о подключении за № 08/125-3350-16 и считает что размер платы за технологическое присоединение должен быть установлен в соответствии с пунктом 26 (22) Основных положений.

В соответствии с пунктом 77 Правил, в случае несогласия с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его Правилам заявитель в течение 30 дней со дня получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении направляет исполнителю мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении, к которому прилагает при необходимости протокол разногласий и (или) мотивированное требование об изменении дополненных технических условий.

Заявление <...> не содержало информации и документов, подтверждающих направление заявителем в адрес ГУП МО «Мособлгаз» мотивированного отказа от подписания проекта договора о подключении в связи с несогласием заявителя с размером платы за технологическое присоединение и (или) мотивированное требование об изменении дополненных технических условий.

При этом, позиция <...>, изложенная в Жалобе, относительно того, что плата за подключения к сети газораспределения устанавливается государством и не может зависеть от соглашения сторон, подтверждается материалами Заявления и представленными документами ГУП МО «Мособлгаз».

Как указано выше, плата по проекту договора о подключении за № 08/125-3350-16, направленному <...> по результатам рассмотрения ее заявки, определяется решением Комитета по ценам и тарифам Московской области от 02.03.2015 № 14-Р.

Согласно пункту 11 Основных положений государственное регулирование платы за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям и (или) стандартизированных тарифных ставок, определяющих ее величину, осуществляется путем установления фиксированных цен (тарифов) или их предельных уровней исходя из возмещения газораспределительным организациям экономически обоснованных затрат, связанных с оказанием услуг по технологическому присоединению к газораспределительным сетям.

Таким образом, плата за технологическое присоединение должна быть экономически обоснованной и компенсировать затраты газораспределительной организации, связанные с технологическим присоединением объекта капитального строительства <...>

В случае если <...> не согласна с размером платы, указанным в проекте договора о подключении за № 08/125-3350-16, и считает его экономически не обоснованным, то она должна в соответствии с пунктом 77 Правил направить в адрес ГУП МО «Мособлгаз» мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении с предложениями по корректировке проекта договора о подключении.

Согласно пункту 79 Правил, при направлении заявителем в течение 30 дней со дня получения от исполнителя проекта договора о подключении либо мотивированного отказа от подписания проекта договора о подключении с предложениями заявителя по корректировке проекта договора о подключении исполнитель обязан в течение 30 дней со дня получения мотивированного отказа известить заявителя о принятии или об отклонении предложений заявителя.

Согласно пункту 80 Правил, при отклонении исполнителем указанных в пункте 79 Правил предложений по корректировке проекта договора о подключении либо неполучении извещения о результатах их рассмотрения в указанный срок заявитель вправе передать на рассмотрение суда и (или) Федеральной антимонопольной службы разногласия, возникшие при заключении договора о подключении.

Таким образом, до направления на рассмотрение суда и (или) ФАС России разногласий, возникших при заключении договора о подключении заявитель должен соблюсти порядок, изложенный в пунктах 77, 79 Правил. Бахановой И.В. указанный порядок не был соблюден.

Частью 1 статьи 1.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП) установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Согласно статье 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или

юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 14.6 КоАП занижение регулируемых государством цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного) на продукцию, товары либо услуги, предельных цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного), занижение установленных надбавок (наценок) к ценам (тарифам, расценкам, ставкам и тому подобному), нарушение установленного порядка регулирования цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного), а равно иное нарушение установленного порядка ценообразования влечет наложение административного штрафа на граждан в размере пяти тысяч рублей; на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц в размере ста тысяч рублей.

При этом, выполнение исполнителем (ГУП МО «Мособлгаз») обязанности, предусмотренной Правилами, по направлению в адрес заявителя проекта договора о подключении, в том числе с условиями (в части платы за технологическое присоединение), с которыми заявитель не согласен, не является противоправным, виновным действием и не образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.6 КоАП.

Также, в рамках рассмотрения Заявления было установлено, что <...> обращалась в Арбитражный суд Московской области с иском к ГУП МО «Мособлгаз» об обязанности заключить публичный договор о подключении (технологическом присоединении) дома, расположенного по адресу: Московская область, Ногинский район, сельское поселение Аксено-Бутьгское, деревня Ивашево, массив «Троицкое-Ротманово», участок 25. Решением Арбитражного суда Московской области от 13.02.2015 по делу № А41-58979/14 <...> в иске был отказано. Указанное решение суда оставлено в силе постановлением Десятого арбитражного апелляционного суда от 06.05.2015 по делу № А41-58979/14 и постановлением Арбитражного суда Московского округа от 18.08.2015 по делу № А41-58979/2014.

В Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 18.08.2015 по делу № А41-58979/2014, указано, что фактически спорные правоотношения сторон возникли в связи с несогласием истца платить более высокую цену (больше 50 000 рублей) за подключение дома, расположенного дальше, чем 200 м., от газопровода, на подключение к которому имеется техническая возможность. Обосновывая возможность внесения платы в размере 50 000 рублей ссылкой на пункт пункта 26(22) Основных положений формирования и государственного регулирования цен на газ, тарифов на услуги по его транспортировке и платы за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям на территории Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.12.2000 № 1021, <...> считает, что из указанного пункта следует, что для определения цены подключения достаточно определить наименьшее расстояние до самой сети газопровода, а не до конкретной газовой трубы, к которой имеется техническая возможность присоединения. Судебная коллегия суда кассационной инстанции посчитала, что такое толкование <...> указанных Правил не основанным на буквальном значении содержащихся в нем слов и выражений. Судебной коллегией кассационной инстанции Арбитражного

суда Московского округа было отказано в удовлетворении иска <...>

Факты, установленные в судебном порядке вступившим в законную силу судебным актом, не могут быть пересмотрены антимонопольным органом.

При рассмотрении Жалобы нарушений КоАП, которые носят существенный характер и не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть материалы дела об административном правонарушении и которые могут повлечь отмену принятого определения, не установлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

Определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении от 01.04.2016 № 02/21304/16 в отношении ГУП МО «Мособлгаз», оставить без изменения, а жалобу <...> без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения.

А.Н. Голомолзин