ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-56-2018

о назначении административного наказания

08 августа 2018 года г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Камнева Наталья Петровна, рассмотрев протокол № 02-13-56-2018 от 25 июля 2018 г. и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – Открытого акционерного общества «Городские газовые сети» (ИНН 5406526153, КПП 540501001, ОГРН 1095406009412, дата регистрации: 20.03.2009 г., юридический адрес: 630008, г. Новосибирск, ул. Кирова, 113, офис 327, адрес места нахождения: 630005, г. Новосибирск, ул. Татарская, д.83) (далее – ОАО «ГГС»),

в присутствии представителя ОАО «ГГС» -<...>, действующей на основании доверенности № 4 от 15.01.2018 г., <...>, действующего на основании доверенности от 08.08.2018 г.

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение гр. <...>с жалобой на действия ОАО «Городские газовые сети», в результате рассмотрения которого установлено следующее.

14.08.2017 г. гр. <...> обратился в ОАО «Городские газовые сети» с заявкой о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения и запросом о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сети газораспределения по форме, утвержденной Постановлением Правительства РФ № 713 от 15.07.2017 г. (вх. № 746, 747 от 14.08.2017 г.). В заявке и запросе заявитель указал планируемую величину максимального часового расхода газа – 5 куб.м.

12.09.2017 г. гр.<...>. был получен подготовленный ОАО «ГГС» проект договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. с приложениями, в том числе, с приложением № 1 – техническими условиями от 17.08.2017 г.

В договоре и технических условиях указана максимальная нагрузка – 2,5 куб.м/час.

В п. 12 проекта договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. не указан порядок осуществления исполнителем мониторинга исполнения заявителем технических условий при строительстве газопроводов от газоиспользующего оборудования до точек подключения и порядок выдачи исполнителем необходимых рекомендаций в связи с осуществлением такого мониторинга, указано лишь, что указанный порядок устанавливается заявителю в индивидуальном порядке.

Не согласившись с представленным ОАО «ГГС» проектом договора и ТУ, 25.09.2017 г. гр. <...> направил в адрес ОАО «ГГС»:

- протокол разногласий от 25.09.2017 г. к проекту договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. вх. № 859 от 25.09.2017 г.;

- мотивированное требование об изменении ТУ вх. № 857 от 25.09.2017 г.

Письмом исх. № 640 от 04.10.2017 г. ОАО «ГГС» сообщило заявителю, что внесло в текст договора и технических условий максимально возможные изменения согласно ПП РФ № 1314 от 30.12.2013 г. и, как следует из письма, направило в адрес заявителя 2 экземпляра откорректированного проекта договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. с приложениями, в том числе, с техническими условиями, попросив заявителя подписать проект договора и направить в адрес газораспределительной организации один экземпляр подписанного договора. Согласно отметке на копии письма, представленной ОАО «ГГС», указанное письмо получено заявителем 06.10.2017 г.

16.10.2017 г. гр. <...> направил в адрес ОАО «ГГС»:

- протокол разногласий от 16.10.2017 г. к проекту договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. вх. № 943 от 16.10.2017 г.;

- мотивированный отказ от подписания договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. вх. № 942 от 16.10.2017 г.;

- мотивированное требование об изменении ТУ вх. № 941 от 16.10.2017 г.

ОАО «Городские газовые сети» в ответ на указанные обращения заявителя направило письмо исх. № 737/1 от 15.11.2017 г. В качестве подтверждения отправки заявителю письма Общество представило копию чека, выданного ФГУП «Почта России», номер почтового идентификатора 63007115223194. Согласно Отчету ФГУП «Почта России» об отслеживании отправления с указанным идентификатором, зафиксирована неудачная попытка вручения 01.12.2017 г., 03.01.2018 г. письмо выслано обратно отправителю.

В письме исх. № 737/1 от 15.11.2017 г. ОАО «ГГС» частично признало правомерность требований заявителя.

В частности, Общество признало, что подлежат исключению из технических условий требования о подготовке заявителем проектной документации, так как согласно пп. «б» п. 97 Правил № 1314 мероприятия по подключению объектов капитального строительства к сети газораспределения, предусматриваемые договором о подключении, включают в себя разработку заявителем проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным договором о подключении, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности разработка проектной документации не является обязательной, при этом согласно ч. 3 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ осуществление подготовки проектной документации не требуется при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов индивидуального жилищного строительства (отдельно стоящих жилых домов с количеством этажей не более чем три, предназначенных для проживания одной семьи).

Кроме того, согласно п. 12 типовой формы договора о технологическом присоединении к сети газораспределения, утвержденной Постановлением

Правительства РФ от 15.06.2017 г. № 713 «Об утверждении типовых форм документов, необходимых для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения», договор должен содержать порядок осуществления исполнителем мониторинга исполнения заявителем технических условий при строительстве газопроводов от газоиспользующего оборудования до точек подключения и порядок выдачи исполнителем необходимых рекомендаций в связи с осуществлением такого мониторинга (указываются порядок и сроки проведения мониторинга выполнения технических условий, установленные сторонами (по согласованию).

В п. 12 проекта договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. с изменениями не указан порядок осуществления исполнителем мониторинга исполнения заявителем технических условий при строительстве газопроводов от газоиспользующего оборудования до точек подключения и порядок выдачи исполнителем необходимых рекомендаций в связи с осуществлением такого мониторинга, указано лишь, что указанный порядок устанавливается заявителю в индивидуальном порядке.

В письме исх. № 737/1 от 15.11.2017 г. ОАО «ГГС» частично согласовало предложенную заявителем редакцию п. 12 проекта договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г.

Однако ОАО «ГГС» не направило в адрес заявителя с указанным письмом проект договора с внесенными в него изменениями с приложением технических условий, а лишь указало, что предложенные в письме изменения как результат требований заявителя в исключительном порядке после письменного согласования заявителя будут внесены в договор и технические условия.

В настоящее время порядок подключения объектов капитального строительства к газораспределительным сетям урегулирован Правилами подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314 (далее – Правила № 1314).

Пунктом 3 Правил № 1314 (в редакции, действующей с 30.06.2017 г. по 04.09.2017 г., в том числе, по состоянию на дату обращения гр. <...> в ОАО «ГГС» - 14.08.2017 г.) установлен следующий порядок подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения:

а) направление исполнителю запроса о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения (далее соответственно - технические условия, запрос о предоставлении технических условий) по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713 «Об утверждении типовых форм документов, необходимых для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения, и о внесении изменений в Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения»;

б) выдача технических условий по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713 «Об утверждении

типовых форм документов, необходимых для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения, и о внесении изменений в Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения»;

в) направление исполнителю заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее - заявка о подключении (технологическом присоединении) по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713 «Об утверждении типовых форм документов, необходимых для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения, и о внесении изменений в Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения»;

г) заключение договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее - договор о подключении) в соответствии с типовой формой, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713 «Об утверждении типовых форм документов, необходимых для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения, и о внесении изменений в Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения»;

д) выполнение заявителем и исполнителем технических условий;

е) составление акта о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению);

ж) составление акта о подключении (технологическом присоединении), акта разграничения имущественной принадлежности и акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон по типовым формам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713 «Об утверждении типовых форм документов, необходимых для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения, и о внесении изменений в Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения».

Согласно п. 59-60 Правил № 1314 подключение объектов капитального строительства к сети газораспределения осуществляется на основании договора о подключении.

По договору о подключении исполнитель 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).

Заявка о подключении (технологическом присоединении) подается заявителем, в том числе, в случае необходимости подключения (технологического присоединения) к сети газораспределения объекта капитального строительства (пп. «а» п. 61 Правил № 1314).

Согласно п. 64 Правил № 1314 (в редакции, действующей с 30.06.2017 г. по 04.09.2017 г., в том числе, по состоянию на дату обращения гр.<...> в ОАО «ГГС» - 14.08.2017 г.) заявитель направляет исполнителю заявку о подключении (технологическом присоединении) в 2-х экземплярах письмом с описью вложения или иным доступным способом.

Заявитель вправе представить заявку о подключении (технологическом присоединении) через представителя, а исполнитель обязан принять такую заявку.

При представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, в полном объеме, исполнитель в течение 30 дней со дня получения заявки о подключении (технологическом присоединении) направляет заявителю подписанный со своей стороны проект договора о подключении в 2-х экземплярах любым доступным способом (почтовое отправление, электронное сообщение с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», вручение на руки), позволяющим подтвердить получение заявителем проекта договора о подключении.

Договор о подключении заключается в письменной форме в 2-х экземплярах по одному для каждой из сторон (п. 74-75 Правил № 1314).

Согласно п. 76 Правил № 1314 (в настоящем абзаце и далее - в редакции Правил, действующей с 07.10.2017 г., в том числе, в период возникновения между гр. <...> и ОАО «ГГС» разногласий по содержанию повторно направленного ОАО «ГГС» в адрес заявителя проекта договора с техническими условиями, полученного заявителем 06.10.2017 г.) заявитель подписывает оба экземпляра проекта договора о подключении в течение 10 рабочих дней со дня получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении и направляет в указанный срок один экземпляр исполнителю с приложением к нему документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего договор о подключении.

В случае несогласия с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заявитель в течение 10 рабочих 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.

Указанный отказ направляется заявителем исполнителю заказным письмом с уведомлением о вручении или иным способом, позволяющим подтвердить получение отказа (п. 77 Правил № 1314).

В случае ненаправления заявителем подписанного исполнителем проекта договора о подключении либо мотивированного отказа от подписания договора о подключении (но не ранее чем через 30 рабочих дней со дня получения заявителем подписанного исполнителем проекта договора о подключении) заявка о

подключении (технологическом присоединении) аннулируется (п. 78 Правил № 1314).

При направлении заявителем мотивированного отказа от подписания проекта договора о подключении или протокола разногласий к проекту договора о подключении исполнитель обязан в течение 10 рабочих дней со дня получения указанных мотивированного отказа и протокола разногласий рассмотреть их, принять меры к урегулированию разногласий и направить заявителю для подписания новый проект договора о подключении (п. 79 Правил № 1314).

При отклонении исполнителем указанных в пункте 79 настоящих 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 (п. 80 Правил № 1314).

В рассматриваемом случае ОАО «ГГС» нарушило п. 79 Правил № 1314, так как ответило на поступившие в Общество 16.10.2017 г. письма заявителя с требованием внести изменения в договор и технические условия только 15.11.2017 г., в то время как предусмотренный п. 79 Правил № 1314 срок (10 рабочих дней) истек 30.10.2017 г. Кроме того, письмо ОАО «ГГС» исх. № 737/1 от 15.11.2017 г. не содержало проект договора с внесенными в него изменениями с приложением технических условий.

При этом ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях», сферой деятельности субъектов естественной монополии является транспортировка газа по трубопроводам.

В соответствии с Приказом ФСТ РФ от 10.12.2009 г. № 438-э Открытое акционерное общество «Городские газовые сети», Новосибирская область, осуществляющее деятельность в сфере услуг по транспортировке газа по трубопроводам, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел II «Транспортировка газа по трубопроводам» под регистрационным № 54.2.5.

Приказом ФСТ России от 24.06.2015 г. № 244-э/2 утверждены тарифы на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям ОАО «ГГС» на территории Новосибирской области.

Таким образом, в действиях ОАО «ГГС», являющегося субъектом естественной монополии в сфере транспортировки газа, усматривается наличие состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

На основании изложенного, ОАО «ГГС» за нарушение Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от

30.12.2013 г. № 1314, при согласовании с гр.<...> условий проекта договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. с приложениями, в том числе, с приложением № 1 – техническими условиями от 17.08.2017 г., несет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 31.10.2017 г.

При составлении протокола об административном правонарушении ОАО «Городские газовые сети» указало, что объяснения по существу дела будут представлены на рассмотрение дела об административном правонарушении.

При рассмотрении дела об административном правонарушении ОАО «Городские газовые сети» представлены следующие пояснения.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области в отношении ОАО «Городские газовые сети» составлен Протокол № 02-13-56-2018 от 25.07.2018 г.

По мнению административного органа, ОАО «ГГС» нарушило п. 79 Правил № 1314, т.к. нарушило 10-ти дневный срок для направления ответа на поступившие письма заявителя <...> с требованием о внесении изменений в договор о подключении (технологическом присоединении) и технические условия, за что предусмотрена административная ответственность, предусмотренная частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

При рассмотрении дела об административном правонарушении ОАО «ГГС» просит учесть следующее.

ОАО «ГГС» действительно направило ответ на обращение <...> от 16.10.2017 г. 15.11.2017 г.

До вступления в силу Постановления Правительства от 02.08.2017 г. № 924 срок для рассмотрения разногласий к проекту договора был установлен 30 дней. В рамках данного срока ОАО «ГГС» был направлен ответ.

Акты Правительства РФ вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении семи дней после их первого опубликования, если в самом акте не установлен иной порядок вступления в силу.

Т.е. Постановление Правительства от 02.08.2017 г. № 924 (с учетом публикации на интернет портале правовой информации) вступило в законную силу 07.10.2017 г.

<...> обратился в ОАО «ГГС» с заявкой о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения и запросом о предоставлении технических условий на подключение 14.08.2017г., проект договора был направлен 06.10.2018г., т.е. до вступления в силу Постановления № 924.

ОАО «ГГС» полагает, что поскольку стороны вступили в правоотношения до

вступления в силу Постановления № 924, следовательно, применение к ранее возникшим отношениям данного Постановления, при отсутствии оговорки об обратной силе нормативного акта, не основано на нормах действующего законодательства. Следовательно, ответ на обращения должен быть направлен в 30-ти дневный срок.

На основании вышеизложенного, ОАО «ГГС» полагает, что в действиях Общества отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

При несогласии УФАС по Новосибирской области с доводами Общества ОАО «ГГС» просит учесть также следующее:

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрена возможность освобождения от административной ответственности лица, совершившего административное правонарушение, при малозначительности правонарушения.

В пунктах 18 и 21 постановлений Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 и Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 разъяснено, что 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 охраняемым общественным отношениям.

В пункте 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснено, 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.

В силу пункта 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ при квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким- либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ. Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность.

Не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье Особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких- либо последствий.

По смыслу ст. 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением

вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

В данном случае, вменяемое Обществу нарушение было совершено по причине изменения законодательства в части срока направления ответа на мотивированные возражения. При этом изменения законодательства вступили в силу после направления проекта договора.

Как отметило ОАО «ГГС», включение в проект договора определенных условий, с которыми был не согласен <...>, было вызвано желанием Исполнителя обеспечить безопасное функционирование объекта системы газоснабжения и минимизации затрат заявителя, поскольку строительство гражданином газопровода без проекта газоснабжения, согласованного с лицом, осуществляющим подключение объекта к газораспределительной сети, лишает эту организацию возможности предварительной проверки соответствия газопровода нормативным требованиям и может привести к несению неоправданных затрат гражданином, осуществившим строительство газопровода без предварительной разработки проекта и его согласования с организацией, осуществляющей подключение к газораспределительной сети, в случае обнаружения в последующем невозможности подключения построенного газопровода по причине несоответствия нормативным документам либо по техническим характеристикам.

ОАО «ГГС» действовало в соответствии с требованиями действующего законодательства, неоднократно пересматривало условия договора и технических условий в соответствии с обращениями заявителя

Проект договора был направлен заявителю в установленные Правилами № 1314 сроки, проект договора в ответ на мотивированное требование о внесении изменений (вх. № 857 от 25.09.2017, 859 от 25.09.2017) был также направлен в установленный срок.

При этом ранее <...> уже направлялся мотивированный отказ от подписания договора, заявитель имел возможность указать свое несогласие с условиями договора при подаче первого мотивированного отказа, тем самым его действия были направлены на затягивание процесса согласования условий договора.

Таким образом, в рассматриваемой ситуации присутствует также вина заявителя.

На основании вышеизложенного, ОАО «ГГС» полагает, что действия Общества были вызваны объективными причинами, не создали существенной угрозы общественным отношениям и отчасти были вызваны действиями самого заявителя.

В связи с чем, ОАО «ГГС» просит применить положения ст. 2.9 КоАП РФ и прекратить производство по делу в связи с малозначительностью.

При непризнании доводов Общества о малозначительности ОАО «ГГС» просит назначить наказание в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ в силу следующего.

На основании части 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.

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

На основании части 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 КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

ОАО «ГГС» просит при неудовлетворении ФАС России доводов Общества об отсутствии состава административного правонарушения, при рассмотрении материалов дела об административном правонарушении учесть смягчающие ответственность обстоятельства.

Правонарушение совершено впервые, намерение уклониться от исполнения законодательно возложенной обязанности отсутствовало в действиях Общества, нарушение допущено по причине изменения законодательства после обращения <...> с заявкой о заключении договора, совершению правонарушения способствовали действия самого заявителя, поскольку он неоднократно обращался с мотивированным отказом от подписания договора, вместе с тем, имел возможность изложить свое несогласие при первом обращении.

Кроме того, ОАО «ГГС» осуществляет социально значимую деятельность, в том числе по подключению жилых домов физических лиц к объектам газоснабжения, плата за которую осуществляется по утвержденным соответствующими органами тарифам, взыскание штрафов в столь значительном размере повлечет финансовые последствия для Общества, в том числе и в виде невозможности исполнения обязательств по договорам на подключение.

ОАО «ГГС» просит также учесть финансовое положение Общества, поскольку ОАО «ГГС» осуществляет тарифно-регулируемую деятельность, выручки от которой не хватает на покрытие текущих убытков (сведения о финансовом положении в электронном виде прилагаются).

Конституционный Суд в Постановлении № 4-п от 25.02.2014 г. указал следующее: «согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административный штраф, равно как любое другое административное наказание, является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другим лицом. Соответственно, устанавливаемые данным Кодексом размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым

для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов. В противном случае применение административной ответственности не будет отвечать предназначению государственного принуждения, которое по смыслу статьей 1 (часть 1),2, 17 (часть 3), 18 и 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации, должно заключаться главным образом в превентивном использовании соответствующих юридических средств для защиты прав и свобод человека, иных конституционно признаваемых ценностей гражданского общества и правового государства».

ОАО «ГГС», считает, что даже минимальная санкция, предусмотренная ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ не будет отвечать принципу справедливости наказания, его соразмерности совершенному правонарушению.

По поводу данных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

Письмом исх. № 640 от 04.10.2017 г. ОАО «ГГС» направило в адрес гр. <...>в ответ на его письма от 25.09.2017 г. 2 экземпляра откорректированного проекта договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. с приложениями, в том числе, с техническими условиями. Согласно отметке на копии письма, представленной ОАО «ГГС», указанное письмо получено заявителем 06.10.2017 г.

16.10.2017 г. гр. <...> направил в адрес ОАО «ГГС»:

- протокол разногласий от 16.10.2017 г. к проекту договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. вх. № 943 от 16.10.2017 г.;

- мотивированный отказ от подписания договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. вх. № 942 от 16.10.2017 г.;

- мотивированное требование об изменении ТУ вх. № 941 от 16.10.2017 г.

Согласно п. 79 Правил № 1314 в редакции Постановления Правительства РФ от 02.08.2017 г. № 924, вступившей силу с 07.10.2017 г., при направлении заявителем мотивированного отказа от подписания проекта договора о подключении или протокола разногласий к проекту договора о подключении исполнитель обязан в течение 10 рабочих дней со дня получения указанных мотивированного отказа и протокола разногласий рассмотреть их, принять меры к урегулированию разногласий и направить заявителю для подписания новый проект договора о подключении.

ОАО «Городские газовые сети» в ответ на указанные обращения заявителя направило письмо исх. № 737/1 от 15.11.2017 г.

В письме исх. № 737/1 от 15.11.2017 г. ОАО «ГГС» частично признало правомерность требований заявителя, частично согласовало предложенную заявителем редакцию п. 12 проекта договора № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г.

Однако ОАО «ГГС» не направило в адрес заявителя с указанным письмом проект договора с внесенными в него изменениями с приложением технических условий, а лишь указало, что предложенные в письме изменения как результат требований заявителя в исключительном порядке после письменного согласования заявителя будут внесены в договор и технические условия.

Так как вышеуказанная редакция п. 79 Правил действовала с 07.10.2017 г., в том числе, в период возникновения между гр. <...> и ОАО «ГГС» разногласий по содержанию повторно направленного ОАО «ГГС» в адрес заявителя проекта договора с техническими условиями, полученного заявителем 06.10.2017 г., при подготовке ответа на письма заявителя вх. № 941, 942, 943 от 16.10.2017 г. ОАО «ГГС» обязано было руководствоваться указанной действующей с 07.10.2017 г. редакцией Правил № 1314.

В рассматриваемом случае ОАО «ГГС» нарушило п. 79 Правил № 1314, так как ответило на поступившие в Общество 16.10.2017 г. письма заявителя с требованием внести изменения в договор и технические условия только 15.11.2017 г., в то время как предусмотренный п. 79 Правил № 1314 срок (10 рабочих дней) истек 30.10.2017 г. Кроме того, письмо ОАО «ГГС» исх. № 737/1 от 15.11.2017 г. не содержало проект договора с внесенными в него изменениями с приложением технических условий.

Согласно ст. 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.

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 г. № 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.

Оценив доказательства, имеющиеся в материалах дела, характер совершенного правонарушения, Новосибирское УФАС России не усматривает в действиях ОАО «ГГС» малозначительности совершенного правонарушения. Материалы дела не свидетельствуют об исключительности рассматриваемого случая. Существенная угроза в данном случае заключается в пренебрежительном отношении Общества к выполнению публично-правовых обязанностей, возложенных на Общество, как на газораспределительную организацию действующим законодательством – Правилами № 1314.

Определение законодателем административного наказания для юридических лиц за совершение административного правонарушения по части 1 ст. 9.21 КоАП РФ в виде штрафа в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей без применения иного основного и дополнительного административного наказания, свидетельствует о существенности правонарушения, и применение малозначительности может иметь место при исключительных обстоятельствах, наличие которых в рассматриваемом случае не установлено.

Совершенное правонарушение привело к существенному нарушению интересов заявителя – гр. <...> что подтверждается обращением заявителя в Новосибирское УФАС России. Направляя в адрес ОАО «ГГС» письма о несогласии с условиями

представленных Исполнителем проектов договоров, заявитель пользовался правами, предоставленными ему действующим законодательством – Правилами № 1314. Следовательно, вменяемое ОАО «ГГС» административное правонарушение не может быть признано малозначительным.

Согласно ч. 3 ст. 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 ч. 3.2 ст. 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 представленному ОАО «ГГС» отчету о финансовых результатах Общества за 2017 год, строка 2400 «чистая прибыль (убыток)» за отчетный год и предыдущий год у ОАО «ГГС» имеется чистая прибыль.

Каких-либо исключительных обстоятельств, являющихся в соответствии с ч. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ основанием для назначения ОАО «ГГС» наказания в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ, из материалов дела не усматривается.

Как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 25.02.2014 г. № 4-П, согласно части 1 статьи 3.1 КоАП Российской Федерации административный штраф, равно как любое другое административное наказание, является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами. Соответственно, устанавливаемые данным Кодексом размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов. В противном случае применение административной ответственности не будет отвечать предназначению государственного принуждения, которое, по смыслу статей 1 (часть 1), 2, 17 (часть 3), 18 и 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации, должно заключаться главным образом в превентивном использовании соответствующих юридических средств для защиты прав и свобод человека и гражданина, иных конституционно признаваемых ценностей гражданского общества и правового государства.

В рассматриваемом случае своими действиями по несоблюдению Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 г. № 1314, при согласовании с гр. <...> условий проекта договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. с приложениями, в том числе, с приложением № 1 – техническими условиями от 17.08.2017 г., ОАО «ГГС» нанесло вред заявителю-гражданину, нарушив его права на получение ответа от газораспределительной организации на мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении и протокол разногласий к проекту договора и откорретированного проекта договора в срок, установленный п. 79 Правил № 1314.

На основании изложенного, Новосибирское УФАС России отказывает в удовлетворении ходатайств ОАО «ГГС» о применении при назначении административного наказания по данному делу положений ст. 2.9 КоАП РФ, а также о назначении наказания в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

Таким образом, ОАО «ГГС» за нарушение Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 г. № 1314, при согласовании с гр. <...> условий проекта договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения № ТПЗ-0006-17 от 08.09.2017 г. с приложениями, в том числе, с приложением № 1 – техническими условиями от 17.08.2017 г., несет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 2 ст. 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 РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты меры по их соблюдению. Правовая возможность исполнения существующей обязанности определяется отсутствием объективных препятствий для выполнения указанных обязанностей, то есть обстоятельств, не зависящих от воли обязанного лица.

У ОАО «ГГС» имелась возможность для соблюдения Правил № 1314 путем направления ответа на поступившие в Общество 16.10.2017 г. письма гр.<...> с требованием внести изменения в договор и технические условия с соблюдением срока, предусмотренного п. 79 Правил № 1314 (10 рабочих дней), с одновременным направлением в адрес заявителя проекта договора с внесенными в него изменениями с приложением технических условий.

Таким образом, ОАО «ГГС» не предприняло всех зависящих от него мер, необходимых и достаточных для соблюдения требований законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, а именно, установленного порядка подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь частью 1 статьи 9.21, статьей 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие отягчающих и смягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Открытое акционерное общество «Городские газовые сети» (ИНН 5406526153, КПП 540501001, ОГРН 1095406009412, дата регистрации: 20.03.2009 г., юридический адрес: 630008, г. Новосибирск, ул. Кирова, 113, офис 327, адрес места нахождения: 630005, г. Новосибирск, ул. Татарская, д. 83) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

2. Применить к Открытому акционерному обществу «Городские газовые сети» (ИНН 5406526153, КПП 540501001, ОГРН 1095406009412, дата регистрации: 20.03.2009 г., юридический адрес: 630008, г. Новосибирск, ул. Кирова, 113, офис 327, адрес места нахождения: 630005, г. Новосибирск, ул. Татарская, д. 83) меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.

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

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 21.01.1998, ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000, УИН 16161081300001320568.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным

законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со ст. 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.(1)

Согласно требованиям ст. 29.11 КоАП РФ резолютивная часть данного постановления по делу об административном правонарушении оглашена в полном объёме немедленно по окончании рассмотрения дела.

---

(1) В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.