

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 03-5/1-30-2016

о назначении административного наказания

за нарушение антимонопольного законодательства

«1» декабря 2016 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Л.В.Посохова, рассмотрев протокол от 18.10.2016, составленный в отношении юридического лица – Акционерного общества «Газпром газораспределение Тверь» (далее – АО «Газпром газораспределение Тверь», 170005, г. Тверь, ул. Фурманова, д.12/4, ИНН 6900000364, ОГРН 1026900564129, КПП 695201001), и материалы дела № 03-5/1-30-2016 об административном правонарушении,

в отсутствие законного представителя АО «Газпром газораспределение Тверь», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Рассмотрение настоящего дела назначено на 01.12.2016.

25.11.2016 по электронной почте поступила информация о проведении семинара-совещания в период с 28.11.2016 по 02.12.2016 и приказ от 24.11.2016 № 752 о командировании для участия в вышеуказанном семинаре начальника юридического отдела АО «Газпром газораспределение Тверь» ХХХ. При этом ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с нахождением в командировке в период рассмотрения дела № 03-5/1-30-2016 об административном правонарушении не представлено, в связи с чем представленные материалы приобщены к материалам дела, но не оцениваются как ходатайство, требующее рассмотрения и вынесения соответствующего определения.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) поступило обращение ХХХ о нарушении АО «Газпром газораспределение Тверь» Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 №1314 (далее – Правила), выразившемся во включении в договор о подключении капитального строительства к газораспределительным сетям объекта, расположенного по адресу: ХХХ (далее – Договор), условий, противоречащих требованиям Правил.

25.01.2016 ХХХ обратился в АО «Газпром газораспределение Тверь» с заявкой о заключении Договора. 25.02.2016 АО «Газпром газораспределение Тверь»

направило ХХХ проект Договора. 18.03.2016 ХХХ направил в АО «Газпром газораспределение Тверь» мотивированный отказ от подписания Договора с приложением протокола разногласий.

22.04.2016 АО «Газпром газораспределение Тверь» направило ХХХ протокол согласования разногласий к Договору, в котором, в частности, было отказано в удовлетворении его требований по приведению в соответствии с требованиями Правил Приложения № 1 – «дополнительная информация к Договору».. Приложением № 1 – «дополнительная информация к Договору» установлено требование изготовления ХХХ проекта (проектной документации) внутренних сетей газопотребления.

Устанавливая основные начала гражданского законодательства, определяя правовое положение участников гражданского оборота, Гражданский [кодекс](#) Российской Федерации далее – ГК РФ) в [статье 421](#) закрепляет принцип свободы договора. Условия договора, согласно [пункту 4](#) указанной нормы, определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Под иными правовыми актами ГК РФ понимает указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации ([пункт 6 статьи 3](#)). Согласно [пункту 4 статьи 3](#) ГК РФ Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права, на основании и во исполнение ГК РФ и иных законов, указов Президента Российской Федерации. В данном случае [часть 10 статьи 48](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации наделяет Правительство Российской Федерации полномочиями по установлению порядка подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314 утверждены вышеуказанные Правила, которые определяют порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям газораспределения объектов капитального строительства (далее - объект капитального строительства).

В [пункте 2](#) Правил приведены используемые в них понятия: «подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к сети газораспределения», «заявитель», «исполнитель», «точка подключения», «фактическое присоединение». В частности, подключением (технологическим присоединением) объекта капитального строительства к сети газораспределения признается совокупность организационных и технических действий, включая врезку и пуск газа, дающих возможность подключаемому объекту капитального строительства использовать газ, поступающий из сети газораспределения; заявителем - юридическое или физическое лицо, являющееся правообладателем земельного участка, намеренное осуществить или осуществляющее на нем строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к сети газораспределения или подключение (технологическое присоединение) построенного на своем земельном участке объекта капитального строительства к сети газораспределения; а исполнителем - газораспределительная организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании сетью

газораспределения, к которой планируется подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства.

Согласно [пункту 3](#) Правил подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сети газораспределения осуществляется в следующем порядке: направление исполнителю запроса о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения (далее - технические условия) ([подпункт а](#)); выдача технических условий ([подпункт б](#)); направление исполнителю заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее соответственно - договор о подключении, заявка о подключении (технологическом присоединении) ([подпункт в](#)); заключение договора о подключении ([подпункт г](#)); выполнение мероприятий по подключению (технологическому присоединению), предусмотренных техническими условиями и договором о подключении ([подпункт д](#)); получение разрешения на ввод в эксплуатацию объектов капитального строительства заявителя (в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации) ([подпункт е](#)); составление акта о подключении (технологическом присоединении), акта разграничения имущественной принадлежности и акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон ([подпункт ж](#)).

Исходя из [пункта 38](#) Правил при получении исполнителем заявки о подключении (технологическом присоединении) без предварительной выдачи технических условий от заявителя с максимальным часовым расходом газа, не превышающим 300 куб. м, которым ранее не выдавались технические условия, исполнителем в порядке, установленном [разделом II](#) названных Правил, выдаются технические условия, содержащие информацию, указанную в [пунктах 28](#) и [37](#) Правил, и направляется в порядке, установленном [разделом VI](#) этих Правил, проект договора о подключении.

Из [пункта 62](#) Правил следует, что договор о подключении является публичным и заключается в порядке, установленном ГК РФ, с соблюдением особенностей, определенных названными [Правилами](#).

При этом исполнитель не вправе требовать от заявителя представления сведений и документов, не предусмотренных [Правилами](#), а в случае если заявитель представил сведения и документы, указанные в [пунктах 65 - 69](#) и [71](#) названных Правил, не в полном объеме, исполнитель в течение 5 дней со дня поступления заявки о подключении (технологическом присоединении) возвращает ему заявку о подключении (технологическом присоединении) с приложенными к ней документами без рассмотрения. Отказ исполнителем в приеме от заявителя заявки о подключении (технологическом присоединении) к рассмотрению при представлении им сведений и документов, указанных в [пунктах 65 - 69](#) и [71](#) Правил, не допускается ([пункты 72](#) и [73](#) Правил).

[Пункты 97 - 100](#) Правил, расположенные в [разделе VI](#) Правил, касаются заключения договоров о подключении.

[Подпункт «б» пункта 97](#) Правил закрепляет, что мероприятия по подключению объектов капитального строительства к сети газораспределения, предусматриваемые договором о подключении, включают в себя разработку

заявителем проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным договором подключения, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности разработка проектной документации не является обязательной.

В соответствии с [подпунктом «б» пункта 98](#) Правил, исполнитель обязан проверить выполнение заявителем технических условий о присоединении. Осуществление указанных действий завершается составлением и подписанием обеими сторонами акта о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению).

Таким образом, непосредственно пуск газа осуществляется только после проверки готовности сетей газопотребления, в том числе на предмет соблюдения правил безопасности при использовании газового оборудования после подписания газораспределительной организацией с потребителем акта о готовности сетей газопотребления.

При этом действующим законодательством не предусмотрено, что проверка фактического соответствия сетей газопотребления правилам безопасности возможна исключительно только при наличии проекта газоснабжения.

В соответствии с [подпунктом «б» статьи 100](#) Правил заявитель обязан представить исполнителю раздел утвержденной в установленном порядке проектной документации (1 экземпляр), который включает в себя сведения об инженерном оборудовании, о сетях газопотребления, перечень инженерно-технических мероприятий и содержание технологических решений (представляется в случае, если разработка проектной документации предусмотрена законодательством Российской Федерации).

[Пункт 104](#) Правил запрещает навязывание заявителю услуг и обязательств, которые не предусмотрены настоящими [Правилами](#).

Таким образом, в случае если в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности разработка проектной документации не является обязательной, как это предусмотрено [частью 3 статьи 48](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации, технические условия не могут предусматривать какие-либо условия подключения (технологического присоединения) к сети газораспределения, связанные с обязательностью разработки проекта газоснабжения.

Поскольку ХХХ намерен произвести подключение индивидуального жилого дома этажностью не более 3-х этажей, разработка проектной документации на который не требовалась, а ХХХ изначально в отношении разработки проектной документации возражал, то включение АО «Газпром газораспределение Тверь» этого условия в Договор противоречит вышеуказанному законодательству и свидетельствует о необоснованном навязывании указанному физическому лицу при заключении Договора подключения (технологического присоединения) невыгодных для него условий.

АО «Газпром газораспределение Тверь», является субъектом естественной монополии по транспортировке газа и организацией, осуществляющей

эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которой должны обращаться граждане – потребители, планирующие подключение реконструированного (построенного) объекта капитального строительства в соответствии с пунктом 2 Правил.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В действиях АО «Газпром газораспределение Тверь», выразившихся во включении в договор о подключении к газораспределительным сетям объекта капитального строительства, расположенного по адресу: ХХХ, условий, противоречащих требованиям Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 №1314, имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 22.04.2016.

Место совершения административного правонарушения – г. Тверь, ул. Фурманова, д. 12/4.

В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ. Рассматривать дела об административных правонарушениях вправе как руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, так и их заместители.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснению обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

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

При рассмотрении дела учитываются положения пункта 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, согласно которому при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ, при этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ 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.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998, постановление от 12.05.1998, постановление от 15.07.1999).

Административное правонарушение со стороны АО «Газпром газораспределение Тверь» совершено виновно, так как в силу требований Правил не имело права навязывать ХХХ условия Договора, не соответствующие Правилам, однако, осознавая неправомерность таких условий, включило его в Договор и не предприняло мер по исключению из условий Договора после получения мотивированного отказа ХХХ.

При рассмотрении настоящего дела учитывается следующее.

Договор о подключении является публичным и заключается в порядке, установленном ГР РФ, с соблюдением особенностей, определенных [Правилами](#). Учитывая правовую природу названного договора и правовое положение

участников спора, неисполнение АО «Газпром газораспределение Тверь» требований Правил и включение в Договор незаконного требования, связанного с обязательностью разработки проекта газоснабжения, свидетельствует о существенном нарушении прав ХХХ как более слабой стороны.

Учитывая вышеизложенное, в поведении АО «Газпром газораспределение Тверь» имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства об электроэнергетике не может быть вынесено по истечении 1 года со дня совершения административного правонарушения. На дату вынесения настоящего постановления срок давности не истек.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Поведение АО «Газпром газораспределение Тверь» свидетельствует о наличии общественной опасности действий последнего, о пренебрежительном отношении юридического лица к требованиям Правил. Учитывая положения пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, согласно которому квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния, отсутствуют основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

При рассмотрении настоящего дела учтен характер совершенного административного правонарушения, отсутствие обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, и с учетом вышеизложенного размер штрафа определен в размере минимального размера административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.2, 4.3, 4.5, 9.21, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо Акционерное общество «Газпром газораспределение Тверь» (170005, г. Тверь, ул. Фурманова, д.12/4, ИНН 6900000364, ОГРН 1026900564129, КПП 695201001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Акционерное общество «Газпром газораспределение Тверь» (170005, г. Тверь, ул. Фурманова, д.12/4, ИНН 6900000364, ОГРН 1026900564129, КПП 695201001) административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с п.1 ст.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Реквизиты для перечисления штрафа: ХХХ

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В.Посохова

Постановление оглашено, копия постановления по делу № 03-5/1-30-2016 подлежит направлению в адрес юридического лица