

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/9.21-298/2021

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

06 апреля 2021 года

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № **054/04/9.21-298/2021** от 23 марта 2021 г. и материалы административного дела, возбужденного **в отношении должностного лица – директора Общества с ограниченной ответственностью «АльфаГазСтройСервис» <...>** (назначен на должность директора ООО «АльфаГазСтройСервис» в соответствии с Решением единственного участника ООО «АльфаГазСтройСервис» № 13/18 от 05.02.2018 г., <...>),

в присутствии представителя <...> – <...>, действующей на основании доверенности от 06.12.2019 г. № 54/74-н/54-2019-4-2313.

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России из ФАС России 22.01.2021 г. (вх. № 933э) поступило на новое рассмотрение обращение ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» в отношении ООО «АльфаГазСтройСервис» по вопросу нарушения Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства от 30.12.2013 №1314, путем оставления заявления ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» о предоставлении технических условий на подключение объектов капитального строительства к сетям газораспределения без рассмотрения.

В результате рассмотрения указанного обращения (с учетом правовой позиции, изложенной в Решении ФАС России от 15.01.2021 г. по жалобе ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский») установлено следующее.

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 г. № 1314 (далее – Правила № 1314).

Пунктом 3 Правил № 1314 установлен следующий порядок подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения:

а) направление заявителем исполнителю запроса о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения;

б) выдача технических условий в случае направления заявителем запроса о предоставлении технических условий;

в) заключение договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения с приложением технических условий, являющихся неотъемлемым приложением к договору о подключении;

г) выполнение заявителем и исполнителем технических условий;

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

е) осуществление исполнителем фактического присоединения и составление акта о подключении (технологическом присоединении), содержащего информацию о разграничении имущественной принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон.

Согласно п. 6 Правил № 1314 заявитель в целях определения технической возможности подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сети газораспределения направляет исполнителю запрос о предоставлении технических условий. Указанный запрос может быть направлен в электронной форме.

К запросу о предоставлении технических условий согласно пп. «е» п. 8 Правил № 1314 прилагается согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента, а также строительство газопровода на земельном участке основного абонента, если подключение осуществляется на земельном участке, правообладателем которого является основной абонент, в случаях, предусмотренных пунктом 34 настоящих Правил.

Также согласно пп. «ж» п. 69 Правил № 1314 к заявке о подключении (технологическом присоединении), направляемой исполнителю заявителем, ранее получившим технические условия, прилагается согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента, а также строительство газопровода на земельном участке основного абонента, если

подключение осуществляется на земельном участке, правообладателем которого является основной абонент, в случаях, предусмотренных пунктом 34 настоящих Правил.

Согласно п. 34 Правил № 1314 в случае если подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащим основному абоненту, технические условия такого подключения (технологического присоединения) выдаются газораспределительной организацией, к сети газораспределения и (или) газопотребления которой присоединена сеть газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащая основному абоненту. При этом запрос о предоставлении технических условий, заявка о подключении (технологическом присоединении) должны содержать согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления. В случае если строительство газопровода от сети газораспределения и (или) газопотребления основного абонента осуществляется исполнителем по земельному участку основного абонента, к запросу о предоставлении технических условий, заявке о подключении (технологическом присоединении) прилагается согласие основного абонента на осуществление строительства газопровода на его земельном участке.

Под основным абонентом согласно п. 2 Правил № 1314 понимается юридическое или физическое лицо, которое не оказывает услуги по транспортировке газа, владеющее на праве собственности или на ином законном основании объектом сети газораспределения и (или) газопотребления.

Исполнителем согласно п. 2 Правил № 1314 является газораспределительная организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании сетью газораспределения, к которой планируется подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства или сети газораспределения заявителей, а в случае, если подключение возможно к существующим сетям газораспределения или газопотребления основных абонентов при выполнении условий пункта 34 настоящих Правил, - газораспределительная организация, с сетями которой технологически связаны сети газораспределения или газопотребления, к которым планируется подключение объектов капитального строительства заявителей, в том числе через сети других основных абонентов.

Согласно п. 12 Правил № 1314 в случае предоставления заявителем сведений и документов, указанных в [пунктах 7 и 8](#) настоящих Правил, не в полном объеме, а также в случае поступления запроса о предоставлении технических условий в отношении объекта капитального строительства, газификация которого запрещена законодательством Российской

Федерации, исполнитель в течение 3 рабочих дней со дня поступления запроса о предоставлении технических условий возвращает ему указанный запрос с приложенными к нему документами без рассмотрения.

Отказ исполнителя принять к рассмотрению от заявителя запрос о предоставлении технических условий в отношении объекта капитального строительства, газификация которого допускается законодательством Российской Федерации, при представлении заявителем сведений и документов, указанных в [пунктах 7 и 8](#) настоящих Правил, не допускается.

В соответствии с п. 13 Правил № 1314 при представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 7 и 8 настоящих Правил, в полном объеме исполнитель в течение 10 рабочих дней со дня получения запроса о предоставлении технических условий обязан определить и предоставить заявителю технические условия либо мотивированный отказ в выдаче технических условий.

27.05.2020 г. в адрес ООО «АльфаГазСтройСервис» поступил запрос вх. № 17 от ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» на предоставление технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, с максимальной величиной расхода газа -2,462 тыс. куб. м/час.

Письмом исх. № 313-20 от 28.05.2020 г. ООО «АльфаГазСтройСервис» обратилось в адрес АО «ОНД» - арендодателя по заключенному ООО «АльфаГазСтройСервис» договору аренды газопровода № 1-АГ от 01.05.2020 г., с просьбой согласовать выдачу ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» технических условий на подключение (технологическое присоединение) к газораспределительной сети с планируемым максимальным расходом газа 2462 куб. м/час.

АО «ОНД» письмом исх. № 60/20 от 01.06.2020 г. отказало в согласовании выдачи ООО «АльфаГазСтройСервис» заявителю ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» технических условий на подключение (технологическое присоединение) к газораспределительной сети «Газопровод высокого давления от ГРС «Чернореченская» в г. Искитим до жилого района «Раздольный» г. Бердск Новосибирской области» с планируемым максимальным расходом газа 2,462 тыс. куб. м/час. АО «ОНД» указало, что объект ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» не был учтен при проектировании и строительстве газораспределительной сети, а также, что выдача ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» технических условий на подключение (технологическое присоединение) к газораспределительной сети с планируемым максимальным расходом газа 2,462 тыс. куб. м/час приведет к нарушению права собственности, а также причинит собственникам газораспределительной сети значительные убытки.

Письмом исх. № 326-20 от 02.06.2020 г. ООО «АльфаГазСтройСервис» в ответ на заявку ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» пояснило, что к

заявке не приложено согласие основного абонента – АО «ОНД», являющегося собственником сети газораспределения высокого давления, на подключение к которой запрошены технические условия, на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения. В связи с изложенным, ООО «АльфаГазСтройСервис» вернуло ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» запрос с приложенными документами без рассмотрения.

Антимонопольным органом установлено, что согласно п. 1.4 договора аренды, заключенного между АО «ОНД» (далее - Арендодатель) и ООО «АльфаГазСтройСервис» (далее - Арендатор) от 01.05.2020 г. №1-АГ с момента передачи Газопровода в аренду у Арендатора возникает право подключения (технологического присоединения) к Газопроводу объектов капитального строительства третьих лиц.

Подключение (технологическое присоединение) к Газопроводу объектов капитального строительства осуществляется Арендатором с учетом пропускной способности Газопровода с согласия Арендодателя и в соответствии с Правилами №1314.

В соответствии с договором аренды Арендатор обязан не предоставлять (выдавать) третьим лицам технические условия на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу объектов капитального строительства, принадлежащих третьим лицам, без письменного согласия Арендодателя на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу (п. 4.2.3). Также Арендатор обязан не осуществлять подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства, принадлежащих третьим лицам, к газопроводу без письменного согласия Арендодателя на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу, без письменного согласия Арендодателя не производить переоборудование Газопровода и подключение (технологическое присоединение) к Газопроводу объектов капитального строительства новых потребителей (п. 4.2.4, 4.2.5).

Вместе с тем, Решением ФАС России от 15.01.2021 г. по жалобе ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский», которым отменено определение Новосибирского УФАС России от 02.09.2020 г. об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ООО «АльфаГазСтройСервис», установлено следующее.

В соответствии с пунктом 2 Правил:

«исполнитель» - газораспределительная организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании сетью газораспределения, к которой планируется подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства или сети газораспределения заявителей, а в случае, если подключение возможно к существующим сетям газораспределения или газопотребления основных абонентов при

выполнении условий пункта 34 Правил подключения, - газораспределительная организация, с сетями которой технологически связаны сети газораспределения или газопотребления, к которым планируется подключение объектов капитального строительства заявителей, в том числе через сети других основных абонентов;

«основной абонент» - юридическое или физическое лицо, которое не оказывает услуги по транспортировке газа, владеющее на праве собственности или на ином законном основании объектом сети газораспределения и (или) газопотребления.

Согласно подпункту «е» пункта 8 Правил к запросу о предоставлении технических условий прилагается, в том числе согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента, а также строительство газопровода на земельном участке основного абонента, если подключение осуществляется на земельном участке, правообладателем которого является основной абонент, в случаях, предусмотренных пунктом 34 Правил.

В силу пункта 34 Правил подключения в случае если подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащим основному абоненту, технические условия такого подключения (технологического присоединения) выдаются газораспределительной организацией, к сети газораспределения и (или) газопотребления которой присоединена сеть газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащая основному абоненту. При этом запрос о предоставлении технических условий, заявка о подключении (технологическом присоединении) должны содержать согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления. В случае если строительство газопровода от сети газораспределения и (или) газопотребления основного абонента осуществляется исполнителем по земельному участку основного абонента, к запросу о предоставлении технических условий, заявке о подключении (технологическом присоединении) прилагается согласие основного абонента на осуществление строительства газопровода на его земельном участке.

Исходя из представленных документов ООО «АльфаГазСтройСервис» владеет на основании договора аренды сетью газораспределения, собственником которой является АО «ОНД».

Из изложенного следует, что отношения между исполнителем (ООО «АльфаГазСтройСервис») и заявителем не регулируются в рамках пункта 34 Правил подключения, то есть у заявителя отсутствует обязанность по

предоставлению исполнителю согласия АО «ОНД» на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления в рамках запроса о предоставлении технических условий или заявки о подключении (технологическом присоединении).

Кроме того, на основании части 1 статьи 615 Гражданского кодекса Российской Федерации арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора аренды, а если такие условия в договоре не определены, в соответствии с назначением имущества.

Таким образом, в условиях договора аренды газопровода может быть предусмотрено положение, в соответствии с которым арендатор (исполнитель по договору о технологическом присоединении) обязан не допускать подключения новых абонентов без письменного согласия арендодателя.

Следовательно, обязанность по урегулированию вопроса получения письменного согласия арендодателя на подключения новых абонентов к арендуемой сети газораспределения лежит на исполнителе (арендаторе).

Вместе с тем, имущественные споры, в том числе, связанные с предоставлением собственником письменного согласия на подключение новых абонентов, являются предметом регулирования гражданского законодательства.

Руководствуясь п. 13 Правил № 1314, ООО «АльфаГазСтройСервис» обязано было в течение 10 рабочих дней со дня получения запроса о предоставлении технических условий от ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский», то есть, в срок до 10.06.2020 г. определить и предоставить заявителю технические условия.

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.

Таким образом, в действиях ООО «АльфаГазСтройСервис» усматриваются признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.21 КоАП, выразившегося в нарушении пункта 13 Правил № 1314, а именно — в не предоставлении заявителю технических условий.

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 России от 06.06.2012 № 382-э Общество с ограниченной ответственностью «АльфаГазСтройСервис», Новосибирская область, осуществляющее деятельность в сфере транспортировки газа по трубопроводам, ВКЛЮЧЕНО в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел II «Транспортировка газа по трубопроводам», под регистрационным № 54.2.13.

Тарифы на услуги по транспортировке газа для ООО «АльфаГазСтройСервис» установлены Приказом ФСТ России от 23.04.2014 № 88-э/1.

Таким образом, в действиях ООО «АльфаГазСтройСервис» усматривается наличие состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

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

В соответствии с Примечанием к ст. 2.4. КоАП РФ под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него.

<...> назначен на должность директора ООО «АльфаГазСтройСервис» в соответствии с Решением единственного участника ООО «АльфаГазСтройСервис» № 13/18 от 05.02.2018 г.

Следовательно, <...> является должностным лицом в смысле статьи 2.4. КоАП РФ.

Согласно п. 12.1 Устава ООО «АльфаГазСтройСервис» единоличным исполнительным органом Общества, осуществляющим руководство текущей деятельностью Общества, является директор.

Таким образом, <...> не предпринял зависящих от него мер, необходимых и достаточных для соблюдения ООО «АльфаГазСтройСервис» Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013г. № 1314, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В рассматриваемом случае решения и действия <...> привели к нарушению

ООО «АльфаГазСтройСервис» Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013г. № 1314.

На основании изложенного, <...> за нарушение ООО «АльфаГазСтройСервис» Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 г. № 1314, при рассмотрении запроса ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения, 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 – 11.06.2020 г.

Письмом вх. № 3529 от 09.03.2021 г. ООО «АльфаГазСтройСервис» представило следующие пояснения.

1. Относительно согласования с АО «ОНД» подключения к сети газораспределения объекта капитального строительства ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» Общество поясняет следующее.

1 мая 2020 года между АО «ОНД» (арендодателем) и ООО «АльфаГазСтройСервис» (арендатором) был заключен договор аренды газопровода №1-АГ от 01.05.2020г., в соответствии с условиями которого арендатору ООО «АльфаГазСтройСервис» установлен запрет:

предоставлять (выдавать) третьим лицам технические условия на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу объектов капитального строительства, принадлежащих третьим лицам, без письменного согласия арендодателя на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу (пункт 4.2.3 договора);

осуществлять подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства, принадлежащих третьим лицам, к газопроводу без письменного согласия арендодателя на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу (пункт 4.2.4 договора).

27 мая 2020 года в адрес ООО «АльфаГазСтройСервис» от заявителя ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» (г. Новосибирск, ул. Серебренниковская, 14, офис 505) с сопроводительным письмом (исх.№110 от 26.05.2020г./вх.№17 от 27.05.2020) поступил запрос о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение)

объектов капитального строительства к сетям газораспределения в отношении объекта капитального строительства - малоэтажный жилой комплекс, расположенный (проектируемый) по адресу: п. Мичуринский Искитимского района Новосибирской области, с планируемой величиной максимального часового расхода газа 2462 куб. метров в час.

Согласие собственника сети газораспределения на предоставление (выдачу) технических условий к запросу не прилагалось.

28 мая 2020 года, принимая во внимание условия договора аренды газопровода №1-АГ от 01.05.2020г., ООО «АльфаГазСтройСервис» обратилось к АО «ОНД» за согласованием предоставления (выдачи) ООО МС «Мичуринский» технических условий подключения (технологического присоединения) к сети газораспределения проектируемого малоэтажного комплекса Южный Бердск, расположенного в п. Мичуринский Искитимского района Новосибирской области, с планируемым максимальным расходом газа (мощностью) 2 462 м³/час.

В ответ АО «ОНД» (арендодатель) уведомил ООО «АльфаГазСтройСервис» о том, что собственники сети газораспределения АО «ОНД» и ООО «ИПФ-Инвест» **не согласовывают** ООО «АльфаГазСтройСервис» предоставление (выдачу) ООО МС «Мичуринский» технических условий на подключение (технологическое присоединение) к сети газораспределения проектируемого малоэтажного комплекса Южный Бердск, расположенного в п. Мичуринский Искитимского района Новосибирской области, с планируемым максимальным расходом газа (мощностью) 2 462 м³/час.

АО «ОНД» также сообщило, что сеть газораспределения была приобретена в собственность с целью газификации объектов капитального строительства, принадлежащих АО «ОНД» и ООО «ИПФ-Инвест». Выдача технических условий ООО МС «Мичуринский» на подключение (технологическое присоединение) проектируемого малоэтажного комплекса Южный Бердск с максимальным часовым расходом газа 2 462 тыс. куб.м/час приведет к нарушению права собственности АО «ОНД» и ООО «ИПФ-Инвест», а также причинит собственникам значительные убытки.

При таких обстоятельствах, учитывая баланс интересов участников возникших правоотношений, ООО «АльфаГазСтройСервис» вынуждено было оставить без рассмотрения запрос ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» (исх.№110 от 26.05.2020г./вх.№17 от 27.05.2020) о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

При этом, заявителю были разъяснены причины оставления запроса без рассмотрения.

2. Сведения о причинах и условиях, способствовавших совершению

административного правонарушения.

Порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения объектов капитального строительства, в том числе порядок предоставления технических условий подключения определен Правилами подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314 (далее - Правила подключения №1314).

В соответствии с пунктом 34 Правил подключения №1314 в случае если подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащим основному абоненту, технические условия такого подключения (технологического присоединения) выдаются газораспределительной организацией, к сети газораспределения и (или) газопотребления которой присоединена сеть газопотребления и (или) газопотребления, принадлежащая основному абоненту. При этом запрос о предоставлении технических условий, заявка о подключении (технологическом присоединении) должны содержать согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления.

Пунктом 2 Правил подключения №1314 определены следующие понятия:

«основной абонент» - юридическое или физическое лицо, которое не оказывает услуги по транспортировке газа, владеющее на праве собственности или на ином законном основании объектом сети газораспределения и (или) газопотребления;

«исполнитель» - газораспределительная организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании сетью газораспределения, к которой планируется подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства или сети газораспределения заявителей, а в случае, если подключение возможно к существующим сетям газораспределения или газопотребления основных абонентов при выполнении условий пункта 34 настоящих Правил, - газораспределительная организация, с сетями которой технологически связаны сети газораспределения или газопотребления, к которым планируется подключение объектов капитального строительства заявителей, в том числе через сети других основных абонентов.

Исходя из правовой позиции ФАС России, изложенной в Решении от 15.01.2021г., в случае, если газораспределительная организация владеет на основании договора аренды сетью газораспределения, принадлежащей лицу, не оказывающему услуги по транспортировке газа, отношения между исполнителем и заявителем не регулируются в рамках пункта 34 Правил

подключения №1314.

Между тем согласно части 1 статьи 615 Гражданского кодекса Российской Федерации арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора аренды, а если такие условия в договоре не определены, в соответствии с назначением имущества.

В силу положений статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права и обязанности возникают как из законов и иных правовых актов, так и из договоров и иных сделок.

В соответствии с условиями договора аренды газопровода №1-АГ от 01.05.2020г. арендатор ООО «АльфаГазСтройСервис» не вправе:

предоставлять (выдавать) третьим лицам технические условия на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу объектов капитального строительства, принадлежащих третьим лицам, без письменного согласия Арендодателя на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу (пункт 4.2.3 договора);

осуществлять подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства, принадлежащих третьим лицам, к газопроводу без письменного согласия Арендодателя на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу (пункт 4.2.4 договора).

Гражданским кодексом Российской Федерации предусмотрены гарантии прав собственности.

Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом (статья 209 ГК РФ).

В соответствии со статьей 304 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае использования имущества без согласия собственника собственник вправе требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения.

Более того, в соответствии со статьей 35 Конституции Российской Федерации право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами.

Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу,

прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации (статья 15 Конституции РФ).

При этом положениями статьи 2 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» предусмотрено, что антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации.

В силу положений Федерального закона от 19.07.1995 г. № «О естественных монополиях» правовые основы федеральной политики в отношении естественных монополий в Российской Федерации направлены на достижение баланса интересов потребителей и субъектов естественных монополий и должны обеспечивать доступность реализуемого ими товара для потребителей и эффективное функционирование субъектов естественных монополий.

Таким образом, с учетом анализа указанных выше норм права, ответчик полагает, что предоставление согласия собственника газораспределительной сети только в случае, предусмотренном пунктом 34 Правил подключения №1314, является правовым пробелом Правил подключения №1314 относительно гарантий прав собственника сети газораспределения.

ООО МС «Мичуринский» является коммерческой организацией, основная цель которой - извлечение прибыли. Согласно выписке из ЕГРЮЛ видами предпринимательской деятельности ООО МС «Мичуринский» (ОГРН 1105476019813) являются подготовка строительных площадок и строительство жилых и нежилых зданий.

ООО «АльфаГазСтройСервис» располагает информацией о том, что заявитель ООО МС «Мичуринский» вел переговоры с АО «ОНД» о совместном создании технической возможности подключения к сети газораспределения проектируемого малоэтажного комплекса Южный Бердск (т.е. о строительстве участка сети газораспределения (газопровода) от ГРС «Чернореченская» (г. Искитим) до места подключения сети газораспределения АО «ОНД» и ООО «ИПФ-Инвест» к сети газораспределения АО «Искитимцемент»). Однако действуя недобросовестно, ООО МС «Мичуринский» решило воспользоваться имеющейся правовой неопределенностью в правоприменительной практике (несогласованностью антимонопольного и гражданского законодательства), и получить технические условия на подключение к сети газораспределения в обход интересов собственников сети газораспределения - АО «ОНД» и ООО «ИПФ-Инвест», без финансового участия в создании технической возможности подключения.

Между тем в силу положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Как указано выше, после получения от ООО МС «Мичуринский» запроса о предоставлении технических условий ООО «АльфаГазСтройСервис» обратилось к АО «ОНД» (собственнику, арендодателю) за согласованием выдачи технических условий. АО «ОНД» отказало в согласовании технических условий для ООО МС «Мичуринский».

При таких обстоятельствах ООО «АльфаГазСтройСервис», руководствуясь требованиями Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, условиями договора аренды газопровода №1-АГ от 01.05.2020г., а также с учетом баланса интересов заявителя, исполнителя и собственников сети газораспределения, с учетом принципов добросовестности, разумности и справедливости, было вынуждено воспользоваться аналогией закона и применить сходное правовое регулирование, предусмотренное пунктом 34 Правил подключения №1314.

Таким образом, ООО «АльфаГазСтройСервис» предприняло все зависящие от него меры, необходимые и достаточные для соблюдения Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Правил подключения №1314, а также обеспечило надлежащее исполнение обязательств, предусмотренных договором аренды газопровода №1-АГ от 01.05.2020г.

По мнению ответчика, в действиях ООО «АльфаГазСтройСервис» нет вины в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ, выразившегося в нарушении пункта 13 Правил подключения №1314, а именно - в не предоставлении заявителю технических условий.

В соответствии со статьей 1.5. КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Принимая во внимание изложенное, ООО «АльфаГазСтройСервис» просит дело № 054/04/9.21-294/2021 об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21. КоАП РФ, возбужденное в отношении ООО «АльфаГазСтройСервис» (ИНН 5407057232, адрес места нахождения: 630004, г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, д. 14/2, офис 311), прекратить за отсутствием состава административного правонарушения (субъективной стороны административного правонарушения).

При составлении протокола об административном правонарушении защитником <...> представлены следующие объяснения.

Ответчик поддерживает объяснения, данные во исполнение определения Новосибирского УФАС, изложенные в письме ООО «АльфаГазСтройСервис» исх. № 200-21 от 09.03.2021 г.

ООО «АльфаГазСтройСервис» и директор ООО «АльфаГазСтройСервис» предприняли все зависящие от них меры, необходимые и достаточные для соблюдения действующего законодательства, в том числе, Правил № 1314.

По мнению ответчика, вины в действиях (бездействии) директора ООО «АльфаГазСтройСервис» <...> не имеется.

Ответчик полагает, что производство по делу об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ст. 9.21 КоАП РФ, подлежит прекращению в соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ.

При рассмотрении дела об административном правонарушении защитник <...> поддержал ранее данные пояснения, а также пояснил следующее.

В Решении ФАС России изложена позиция, согласно которой, у ООО «АльфаГазСтройСервис» имеется обязанность по урегулированию вопроса получения письменного согласия арендодателя на подключение новых абонентов к арендуемой сети газораспределения. Общество приняло соответствующие меры, направив собственнику газопровода письмо об урегулировании вопроса подключения объектов заявителя. В соответствии с соглашением, заключенным между собственниками сети газораспределения, права по распоряжению газопроводом и согласованию подключения к газопроводу переданы АО «ОНД». Собственник газопровода отказал ООО «АльфаГазСтройСервис» в согласовании подключения объекта заявителя. Таким образом, ООО «АльфаГазСтройСервис» приняло меры по урегулированию вопроса получения письменного согласия арендодателя на подключение объектов заявителя к арендуемой сети газораспределения.

Арендуемый ООО «АльфаГазСтройСервис» газопровод является газопроводом высокого давления, его протяжённость – 24 км, стоимость около 130 млн. руб. При этом согласно сложившейся практике у собственника возникает правовое основание взыскания с ГРО убытков в случае выдачи технических условий на подключение к газопроводу без согласия собственника.

Постановлением администрации г. Бердска от 26.06.2017 г. утверждена схема газоснабжения, ООО МС «Мичуринский» включено в указанную схему со сроком создания технической возможности до 2030 г. Подключение предусмотрено от другой сети газораспределения.

С учетом положений Гражданского кодекса РФ и договора аренды ООО «АльфаГазСтройСервис» не вправе было выдавать заявителю технические условия. Выдача ТУ повлекла бы убытки для заявителя, ООО

«АльфаГазСтройСервис», и собственника газопровода.

<...> считает, что в его действиях отсутствует вина в совершении административного правонарушения, и просит прекратить производство по делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

По поводу вышеизложенных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

Согласно подпункту «е» пункта 8 Правил к запросу о предоставлении технических условий прилагается, в том числе согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента, а также строительство газопровода на земельном участке основного абонента, если подключение осуществляется на земельном участке, правообладателем которого является основной абонент, в случаях, предусмотренных пунктом 34 Правил.

В силу пункта 34 Правил подключения в случае если подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащим основному абоненту, технические условия такого подключения (технологического присоединения) выдаются газораспределительной организацией, к сети газораспределения и (или) газопотребления которой присоединена сеть газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащая основному абоненту. При этом запрос о предоставлении технических условий, заявка о подключении (технологическом присоединении) должны содержать согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления. В случае если строительство газопровода от сети газораспределения и (или) газопотребления основного абонента осуществляется исполнителем по земельному участку основного абонента, к запросу о предоставлении технических условий, заявке о подключении (технологическом присоединении) прилагается согласие основного абонента на осуществление строительства газопровода на его земельном участке.

Антимонопольным органом установлено, что согласно п. 1.4 договора аренды, заключенного между АО «ОНД» (далее - Арендодатель) и ООО «АльфаГазСтройСервис» (далее - Арендатор) от 01.05.2020 г. №1-АГ с момента передачи Газопровода в аренду у Арендатора возникает право подключения (технологического присоединения) к Газопроводу объектов капитального строительства третьих лиц.

Подключение (технологическое присоединение) к Газопроводу объектов капитального строительства осуществляется Арендатором с учетом пропускной способности Газопровода с согласия Арендодателя и в

соответствии с Правилами №1314.

В соответствии с договором аренды Арендатор обязан не предоставлять (выдавать) третьим лицам технические условия на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу объектов капитального строительства, принадлежащих третьим лицам, без письменного согласия Арендодателя на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу (п. 4.2.3). Также Арендатор обязан не осуществлять подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства, принадлежащих третьим лицам, к газопроводу без письменного согласия Арендодателя на подключение (технологическое присоединение) к газопроводу, без письменного согласия Арендодателя не производить переоборудование Газопровода и подключение (технологическое присоединение) к Газопроводу объектов капитального строительства новых потребителей (п. 4.2.4, 4.2.5).

Согласно правовой позиции, изложенной в Решении ФАС России от 15.01.2021 г., так как ООО «АльфаГазСтройСервис» владеет на основании договора аренды сетью газораспределения, собственником которой является АО «ОНД», *отношения между исполнителем (ООО «АльфаГазСтройСервис») и заявителем не регулируются в рамках пункта 34 Правил подключения, то есть у заявителя отсутствует обязанность по предоставлению исполнителю согласия АО «ОНД» на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления в рамках запроса о предоставлении технических условий или заявки о подключении (технологическом присоединении).*

Кроме того, на основании части 1 статьи 615 Гражданского кодекса Российской Федерации арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора аренды, а если такие условия в договоре не определены, в соответствии с назначением имущества.

Таким образом, в условиях договора аренды газопровода может быть предусмотрено положение, в соответствии с которым арендатор (исполнитель по договору о технологическом присоединении) обязан не допускать подключения новых абонентов без письменного согласия арендодателя.

Следовательно, обязанность по урегулированию вопроса получения письменного согласия арендодателя на подключения новых абонентов к арендуемой сети газораспределения лежит на исполнителе (арендаторе).

Вместе с тем, имущественные споры, в том числе, связанные с предоставлением собственником письменного согласия на подключение новых абонентов, являются предметом регулирования гражданского законодательства.

Руководствуясь п. 13 Правил № 1314, ООО «АльфаГазСтройСервис» обязано было в течение 10 рабочих дней со дня получения запроса о предоставлении технических условий от ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский», то есть, в срок до 10.06.2020 г. определить и предоставить заявителю технические условия.

Вместе с тем, после возбуждения дела об административном правонарушении антимонопольным органом установлены новые обстоятельства.

27.05.2020 г. в адрес ООО «АльфаГазСтройСервис» поступил запрос вх. № 17 от ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» на предоставление технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, с максимальной величиной расхода газа -2,462 тыс. куб. м/час.

После получения указанного запроса ООО «АльфаГазСтройСервис» письмом исх. № 313-20 от 28.05.2020 г. обратилось в адрес АО «ОНД» - арендодателя по заключенному ООО «АльфаГазСтройСервис» договору аренды газопровода № 1-АГ от 01.05.2020 г., с просьбой согласовать выдачу ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» технических условий на подключение (технологическое присоединение) к газораспределительной сети с планируемым максимальным расходом газа 2462 куб. м/час.

АО «ОНД» письмом исх. № 60/20 от 01.06.2020 г. отказало в согласовании выдачи ООО «АльфаГазСтройСервис» заявителю ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» технических условий на подключение (технологическое присоединение) к газораспределительной сети «Газопровод высокого давления от ГРС «Чернореченская» в г. Искитим до жилого района «Раздольный» г. Бердск Новосибирской области» с планируемым максимальным расходом газа 2,462 тыс. куб. м/час. АО «ОНД» указало, что объект ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» не был учтен при проектировании и строительстве газораспределительной сети, а также, что выдача ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» технических условий на подключение (технологическое присоединение) к газораспределительной сети с планируемым максимальным расходом газа 2,462 тыс. куб. м/час приведет к нарушению права собственности, а также причинит собственникам газораспределительной сети значительные убытки.

Письмом исх. № 326-20 от 02.06.2020 г. ООО «АльфаГазСтройСервис» в ответ на заявку ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» пояснило, что к заявке не приложено согласие основного абонента – АО «ОНД», являющегося собственником сети газораспределения высокого давления, на подключение к которой запрошены технические условия, на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения. В связи с изложенным, ООО «АльфаГазСтройСервис» вернуло ООО Малоэтажное строительство

«Мичуринский» запрос с приложенными документами без рассмотрения.

Следовательно, в рассматриваемом случае ООО «АльфаГазСтройСервис» исполнило обязанность по урегулированию вопроса получения письменного согласия арендодателя на подключение заявителя к арендуемой сети газораспределения, однако, со стороны арендодателя – АО «ОНД» отказано в согласовании выдачи ООО «АльфаГазСтройСервис» заявителю ООО Малоэтажное строительство «Мичуринский» технических условий на подключение (технологическое присоединение) к газораспределительной сети «Газопровод высокого давления от ГРС «Чернореченская» в г. Искитим до жилого района «Раздольный» г. Бердск Новосибирской области» с планируемым максимальным расходом газа 2,462 тыс. куб. м/час.

Так как имущественные споры, связанные с предоставлением собственником письменного согласия на подключение новых абонентов к принадлежащим ему сетям газораспределения, являются предметом регулирования гражданского законодательства, принимая во внимание положения п. 34 Правил № 1314 о необходимости согласования подключения с основным абонентом, и положения договора аренды от 01.05.2020 г. №1-АГ, согласно которому подключение (технологическое присоединение) к газопроводу объектов капитального строительства осуществляется ООО «АльфаГазСтройСервис» с учетом пропускной способности газопровода с согласия арендодателя, подключение к газопроводу третьих лиц без согласия арендодателя не допускается,, в действиях директора ООО «АльфаГазСтройСервис» <...> отсутствуют признаки нарушения Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

На основании изложенного, в связи с тем, что в рассматриваемом случае в действиях директора ООО «АльфаГазСтройСервис» <...> не усматривается признаков нарушения Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314, можно сделать вывод, что состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в действиях директора ООО «АльфаГазСтройСервис» <...> отсутствует.

Следовательно, имеются правовые основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении, возбужденному в отношении директора ООО «АльфаГазСтройСервис» <...>

по факту нарушения Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 24.5, частью 2 ст. 29.4, пунктом 2 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 054/04/9.21-298/2021, возбужденному в отношении должностного лица – директора Общества с ограниченной ответственностью «АльфаГазСтройСервис» <...>, по факту нарушения ООО «АльфаГазСтройСервис» Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях, прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

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.

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