

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/9.21-1393/2019

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

5 сентября 2019 года

Новосибирск

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № **054/04/9.21-1393/2019** от 25 июля 2019 г. и материалы административного дела, возбужденного в отношении **юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «ТеплоГазСервис»** (ИНН 5409229286, ОГРН 1075473003320, КПП 540901001, дата регистрации: 02.02.2007 г., юридический и почтовый адрес: 630030, г. Новосибирск, ул. Поленова, д. 32), (далее – ООО «ТеплоГазСервис»), в присутствии ...

### УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение гр. <...>, представляющей интересы гр. ... с жалобой на действия ООО «ТеплоГазСервис» по нарушению Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314, в результате рассмотрения которого 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 (далее соответственно - технические условия, запрос о предоставлении

технических условий) или заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее - заявка о подключении (технологическом присоединении) 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» (далее - постановление Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713);

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 (далее - договор о подключении) с приложением технических условий, являющихся неотъемлемым приложением к договору о подключении, по типовым формам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713;

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 (далее - акт о подключении (технологическом присоединении), по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713.

К запросу о предоставлении технических условий согласно пп. «е» п. 8 Правил № 1314 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 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.

Исполнитель в понимании Правил № 1314 - 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. 59 Правил № 1314 подключение объектов капитального строительства к сети газораспределения осуществляется на основании договора о подключении.

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

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.

В соответствии с п. 71 Правил № 1314 в случае если заявитель ранее не получал технические условия или срок действия технических условий, установленный пунктом 29 настоящих Правил, истек, к заявке о подключении (технологическом присоединении) прилагаются документы, указанные в пункте 69 настоящих Правил.

Исполнитель не вправе требовать от заявителя представления сведений и документов, не предусмотренных настоящими Правилами (п. 72 Правил № 1314).

Согласно п. 73(1) Правил № 1314 исполнитель в течение 3 рабочих дней со дня поступления заявки о подключении (технологическом присоединении) рассматривает указанную заявку, а также приложенные к ней документы и сведения, указанные в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил.

*В случае несоблюдения заявителем требований, предъявляемых к содержанию заявки о подключении (технологическом присоединении) и составу прилагаемых документов и сведений, указанных в пунктах 65 - 71 настоящих Правил, исполнитель в течение 3 рабочих дней со дня получения указанной заявки направляет заявителю уведомление о необходимости в течение 20 рабочих дней со дня его получения представить недостающие документы и (или) сведения и приостанавливает рассмотрение указанной заявки до получения недостающих документов и сведений.*

В случае представления заявителем недостающих документов и сведений, указанных в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, в течение указанного в абзаце втором настоящего пункта срока исполнитель рассматривает заявку о подключении (технологическом присоединении) в порядке, предусмотренном абзацем первым настоящего пункта.

В случае непредставления заявителем недостающих документов и сведений, указанных в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, в течение указанного в абзаце втором настоящего пункта срока исполнитель аннулирует заявку о подключении (технологическом присоединении) и уведомляет об этом заявителя в течение 3 рабочих дней со дня принятия решения об аннулировании указанной заявки.

При этом в соответствии с п. 74 Правил № 1314 при представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, в полном объеме исполнитель направляет заявителю подписанный со своей стороны проект договора о подключении в 2

экземплярах любым доступным способом (почтовое отправление, электронное сообщение с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», вручение на руки):

а) в течение 5 рабочих дней со дня получения заявки о подключении (технологическом присоединении), направленной в том числе посредством официального сайта исполнителя, в случае, если сеть газораспределения проходит в границах земельного участка, на котором расположен подключаемый объект капитального строительства, и отсутствует необходимость строительства исполнителем сети газораспределения до границ земельного участка заявителя;

б) в течение 30 рабочих дней со дня получения заявки о подключении (технологическом присоединении), направленной в том числе посредством официального сайта исполнителя, в случае заключения договора о подключении с заявителями второй и третьей категорий, если при выполнении исполнителем мероприятий по подключению (технологическому присоединению) для указанных категорий заявителей требуется направление третьим лицам запроса о согласовании пересечения строящейся (реконструируемой) сети газораспределения с принадлежащими таким лицам объектами инфраструктуры (инженерными коммуникациями) или согласовании строительства газораспределительных сетей на земельных участках, принадлежащих третьим лицам на праве собственности или на ином законном основании и не находящихся в государственной и муниципальной собственности. При этом исполнитель в течение 15 рабочих дней со дня получения заявки о подключении (технологическом присоединении) уведомляет заявителя о необходимости получения исполнителем согласований, указанных в настоящем подпункте, с приложением документов, подтверждающих направление запроса о согласовании;

в) в течение 15 рабочих дней со дня получения заявки о подключении (технологическом присоединении), направленной в том числе посредством официального сайта исполнителя, за исключением случаев, указанных в подпунктах "а" и "б" настоящего пункта.

04.03.2019 г. гр. .... в ООО «Теплогазсервис» подана заявка на внесение изменений (в части исключения п. 12, предусматривающего необходимость получить разрешение на присоединение от владельца газопровода) и продление срока действия ранее выданных технических условий № 1699 от 27.03.2017г. (далее - ТУ), а также направлено уведомление Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии от 11.04.2017 г. об отсутствии в Едином государственном реестре недвижимости зарегистрированных прав на объект: газораспределительная сеть между ул. Иртышская и Рощинская от ГРШП № 1 до ул. Сиреневая, к которому планируется присоединение объекта заявителя.

Письмом № 29-19 от 14.03.2019 г. ООО «ТеплоГазСервис» разъяснило заявителю положения Правил № 1314, указав, что правовые основания для продления срока действия ТУ в соответствии с Правилами отсутствуют, а также отказало во внесении изменений в ТУ, отметив, что на момент выдачи они не противоречили законодательству.

Также Общество предложило заявителю обратиться к ООО «ТеплоГазСервис» с заявкой о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) с разъяснениями, какой перечень документов Заявителю необходимо приложить к заявке, затребовав в том числе, согласие основного абонента ПО «Нижняя Ельцовка».

19.03.2019 гр. ... подала в ООО «Теплогазсервис» заявку о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (по форме заявки, размещенной на официальном сайте ООО «Теплогазсервис» в сети интернет) с приложением документов, а также с приложением сопроводительного письма и методических рекомендаций ФАС России, из которых следует, что ПО «Нижняя Ельцовка» нельзя считать основным абонентом, т.к. у ПО «Нижняя Ельцовка» не оформлен должным образом (не зарегистрирован в установленном законом порядке) спорный газопровод.

21.03.2019 ООО «Теплогазсервис» письмом № 3319 повторно сообщило заявителю о необходимости предоставить согласие основного абонента ПО «Нижняя Ельцовка», а также о необходимости подать заявку по типовой форме, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 15.06.2017 г. № 713. Со ссылкой на абз. 2 п. 73(1) Правил № 1314 Общество приостановило рассмотрение заявки.

03.04.2019 заявителем была подана в ООО «Теплогазсервис» заявка по типовой форме, а также еще раз направлено письмо с приложением разъяснений ФАС России № АГ/93294/17 от 29.12.2017 г., из которых следует, что ПО «Нижняя Ельцовка» нельзя считать основным абонентом, т.к. у ПО «Нижняя Ельцовка» не оформлен должным образом спорный газопровод, а значит, неправомерно требовать предоставления согласия основного абонента.

*Письмом № 46-19 от 05.04.2019 ООО «Теплогазсервис» повторно сообщило заявителю о необходимости предоставить согласие основного абонента ПО «Нижняя Ельцовка». Со ссылкой на абз. 2 п. 73(1) Правил № 1314 Общество уведомило заявителя о приостановлении рассмотрения заявки в силу отсутствия в составе приложенных документов согласия основного абонента, а также о необходимости в течение 20 рабочих дней со дня получения письма представить недостающие документы и (или) сведения. Общество не приняло доводы заявителя об отсутствии необходимости предоставления согласия основного абонента. На отсутствие в составе заявки от 03.04.2019 г. каких-либо иных документов и сведений, необходимых для заключения договора,*

Общество не указало.

Как сообщило ООО «ТеплоГазСервис» в ответ на запрос информации Новосибирского УФАС России, уведомление о приостановлении заявки получено Заявителем 15.04.2019. Таким образом, 20.05.2019 истек срок приостановления рассмотрения заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении).

В соответствии с абзацем 4 пункта 73.1 Правил подключения, в случае непредставления заявителем недостающих документов и сведений, указанных в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, в течение 20 рабочих дней со дня получения уведомления о приостановлении исполнитель имеет право принять решение об аннулировании заявки о подключении (технологическом присоединении) и уведомить его об этом в течение 3 рабочих дней со дня принятия такого решения, как того требуют положения названного пункта. 27 мая 2019 года Обществом принято решение об аннулировании заявки гр. ... соответствующее уведомление направлено 28.05.2019 г.

**В письме ФАС России № АГ/93294/17 от 29.12.2017 г. разъясняется следующее.**

Согласно Правилам подключения «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 (пункт 2 Правил подключения).

По смыслу пункта 34 Правил подключения основным абонентом может являться только лицо, владеющее сетями газораспределения, к которым фактически планируется осуществление мероприятий по подключению объекта капитального строительства заявителя.

При рассмотрении обращений необходимо выяснить, является ли лицо, от которого требуется предоставление согласия на подключение, основным абонентом, а именно наличие документов, содержащих сведения (информацию), подтверждающие право собственности.

В соответствии с частью 1 статьи 218 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) право собственности на новую вещь, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов, приобретается этим лицом.

Право собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества, приобретается по основаниям, предусмотренным статьей 136 ГК РФ.

Согласно статье 219 ГК РФ право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее

государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

Газопровод в соответствии с Градостроительным кодексом является линейным объектом, следовательно, подлежит регистрации. Регистрация осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 13.07.2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости».

В случае отсутствия документов, подтверждающих право собственности на сети газораспределения или газопотребления, такие сети можно отнести к «бесхозным».

В соответствии с частью 1 статьи 426 ГК РФ лицо, осуществляющее предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим лицом в отношении заключения публичного договора, за исключением случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами.

В соответствии с пунктом 62 Правил подключения, договор о подключении является публичным и заключается в порядке, установленном ГК РФ, с соблюдением особенностей, определенных Правилами подключения.

Таким образом, газораспределительная организация не может отказать в подключении заявителя и в случае невозможности подключиться к сетям основного абонента (или бесхозным), газораспределительная организация должна выдать договор о подключении к своим сетям.

Деятельность по технологическому присоединению, находясь в сфере публичных правоотношений, накладывает на лицо, использующее сеть газораспределения для оказания услуг по транспортировке газа (газораспределительной организации) обязательства по осуществлению технологического присоединения газоиспользующего оборудования любого обратившегося к ней лица.

При этом законодательством предусмотрена возможность подключения к сетям «исполнителя» и к сетям основного абонента. Запрета на подключение к бесхозным сетям, связанным с сетями газораспределительной организации, нормативными правовыми актами не предусмотрено.

#### **При этом необходимо отметить следующее.**

ООО «ТеплоГазСервис» является арендатором Газопровода высокого давления до 0,6 МПа для газоснабжения ПО «Нижняя Ельцовка» в Советском районе г. Новосибирска. I очередь строительства на основании договоров № 21-06/18-А от 21.06.2018 г., № 21-05/19 от 21.05.2019 г., заключенных с ПО «Нижняя Ельцовка».

Согласно п. 3.4.3 договоров № 21-06/18-А от 21.06.2018 г., № 21-05/19 от 21.05.2019 г. Арендатор вправе производить технологическое присоединение (подключение) к арендуемым газопроводам других газопроводов



(потребителей газа) и выдавать технические условия на подключение (технологическое присоединение) при наличии согласия Арендодателя, выданного в установленном законодательством порядке.

*Исходя из разъяснений ФАС России № АГ/49036/19 от 11.06.2019 г., 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.*

*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) вправе осуществлять врезку и пуск газа с изменением целостности существующей сети.*

*Вместе с тем, имущественные споры, в том числе связанные с предоставлением собственником права пользования принадлежащим ему имуществом другим лицам, являются предметом регулирования гражданского, а не антимонопольного законодательства.*

При этом в судебных актах по делу № А58-4204/2015; в рамках которого оспаривалось предупреждение УФАС по Республике Саха, выданное газораспределительной организации, о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, заключающегося в требовании получения заявителем согласия основного абонента на подключение к сетям газораспределения, которыми газораспределительная организация владела на законных основаниях; и Определении Верховного Суда РФ по указанному делу от 16.08.2016 № 302-КГ16-9555, сделан вывод о незаконности требования газораспределительными организациями получения согласия основного абонента за подключение к сетям газораспределения, которыми указанная газораспределительная организация владеет на законном основании. Поскольку ГРО владеет существующей сетью газораспределения на законном основании и является исполнителем (пункт 2 Правил подключения), она обязана было выдать технические условия для заключения договора о подключении без требования получения письменного согласия основного абонента (собственника газораспределительных сетей) со ссылкой на пункт 34 Правил подключения.

Таким образом, в рассматриваемом случае, ООО «ТеплоГазСервис», являясь арендатором газопровода, принадлежащего ПО «Нижняя Ельцовка», владеет указанной сетью газораспределения на законном основании и является исполнителем в понимании Правил № 1314, следовательно,

требование ООО «ТеплоГазСервис» о предоставлении гр. ... согласия ПО «Нижняя Ельцовка», как основного абонента на подключение объекта заявителя к газопроводу ПО, и приостановление рассмотрения заявки в связи с непредставлением заявителем такого согласия является не соответствующим действующему законодательству. Руководствуясь п. 74 Правил № 1314, ООО «ТеплоГазСервис» обязано было направить в адрес заявителя подписанный со своей стороны проект договора о подключении в 2 экземплярах в срок, установленный указанной нормой права.

Таким образом, действия ООО «ТеплоГазСервис» по требованию о предоставлении гр. ... согласия ПО «Нижняя Ельцовка», как основного абонента на подключение объекта заявителя к газопроводу ПО, приостановлению рассмотрения заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения от 03.04.2019 г. в связи с непредставлением заявителем такого согласия, ненаправлению в адрес заявителя подписанного проекта договора не соответствуют Правилам № 1314.

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 пп. «б» п. 2 Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 мая 2002 г. № 317 (далее – Правила № 317), *газораспределительная организация* - специализированная организация, осуществляющая эксплуатацию газораспределительной системы и оказывающая услуги, связанные с подачей газа потребителям.

Приказом ФСТ России от 16.06.2015 № 235-э/1 утверждены тарифы на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям ООО «ТеплоГазСервис» на территории Новосибирской области.

В соответствии с Приказом ФСТ России от 22.05.2013 № 628-э ООО «ТеплоГазСервис», 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 номером 54.2.14.

Приказом департамента по тарифам Новосибирской области от 13.12.2018 г.

№ 750-Г установлена плата за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к сетям газораспределения ООО «ТеплоГазСервис» и стандартизированные тарифные ставки, определяющие ее величину.

Таким образом, ООО «ТеплоГазСервис» является газораспределительной организацией, и относится к субъектам естественной монополии.

На основании изложенного, в действиях ООО «ТеплоГазСервис» усматривается наличие состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

На основании изложенного, ООО «ТеплоГазСервис» за нарушение Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314, путем требования о предоставлении гр. ... согласия ПО «Нижняя Ельцовка», как основного абонента на подключение объекта заявителя к газопроводу ПО, приостановления рассмотрения заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения от 03.04.2019 г. в связи с непредставлением заявителем такого согласия и последующего аннулирования заявки, ненаправления в адрес заявителя подписанного проекта договора о подключении (технологическом присоединении) к сети 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** – 14.03.2019 г., 21.03.2019 г., 05.04.2019 г., 28.05.2019 г.

**При рассмотрении дела об административном правонарушении представители ООО «ТеплоГазСервис» сообщили следующее.**

По факту нарушения ООО «ТеплоГазСервис» Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314 (далее - Правила подключения), путем требования о предоставлении гр. ... согласия ПО «Нижняя Ельцовка», как основного абонента, на подключение объекта заявителя к газопроводу ПО, приостановления рассмотрения заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения от 03.04.2019 в связи с непредоставлением заявителем такого согласия и последующего аннулирования заявки, ненаправления в адрес заявителя подписанного проекта договора о подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения Общество поясняет следующее.

1. ООО «ТеплоГазСервис», являясь ближайшей газораспределительной

организацией, действовало согласно Правил подключения при рассмотрении заявки гр. ... о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. ..., к сетям газораспределения и приняло решение о приостановлении заявки, в связи с непредоставлением заявителем согласия основного абонента на подключение к сетям газораспределения ПО «Нижняя Ельцовка», как того требует п. 69 Правил подключения. Согласно указанного пункта Правил подключения, предоставление такого согласия входит в обязанности заявителя, в случаях, указанных в п. 34 Правил подключения, т.е. тогда, когда подключение возможно только к газораспределительной сети основного абонента. Заявителю ..... в уведомлении о приостановлении заявки было разъяснена ее обязанность представить согласие ПО «Нижняя Ельцовка» на подключение к принадлежащим Потребительскому обществу газораспределительным сетям низкого давления, приложена рекомендуемая форма такого согласия. Также в уведомлении были разъяснены положения п. 73(1) Правил подключения, согласно которым по истечении 20 рабочих дней со дня получения заявителем такого уведомления, и, не предоставления с ее стороны в указанный срок недостающих документов, ГРО принимает решение об аннулировании заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства.

2. Между ООО «ТеплоГазСервис» и ПО «Нижняя Ельцовка» заключен договор аренды газопровода высокого Давления, принадлежащего ПО «Нижняя Ельцовка», согласно условиям которого, ООО «ТеплоГазСервис» является владельцем газопровода высокого давления и ближайшим ГРО, к которой присоединена сеть газораспределения низкого давления ПО «Нижняя Ельцовка». У ООО «ТеплоГазСервис» не возникает сомнений в том, что газопроводы низкого давления, к которым имеется в настоящий момент возможность осуществить подключение объекта капитального строительства, принадлежащий гр. ...принадлежат ПО «Нижняя Ельцовка» в силу следующего:

- ПО «Нижняя Ельцовка» - являлось Заказчиком (застройщиком) данного объекта газораспределения, о чем свидетельствуют Акты законченного строительством объекта газораспределительной системы, которые направлялись ранее в УФАС по Новосибирской области;

-у ПО «Нижняя Ельцовка» имеется ряд договоров подряда, по которым Общество осуществляло строительство газораспределительной сети и несло затраты по их оплате;

- между ФГУ «ННИИПК Росмедтехнологий» и ПО «Нижняя Ельцовка» подписан акт разграничения балансовой принадлежности газопроводов высокого давления, которые направлялись ранее в УФАС по Новосибирской области;

- технические условия на подключение были выданы ПО «Нижняя Ельцовка»,

которые ранее направлялись в УФАС по Новосибирской области;

- ПО «Нижняя Ельцовка» проводит работы, направленные на государственную регистрацию принадлежащих ему газопроводов: заключен договор на выполнение кадастровых работ № 01/18-меж от 05.02.2018, ранее направлялся в УФАС по Новосибирской области, вынесено Постановление Мэрией города Новосибирска № 5515 от 02.12.2016 о предварительном согласовании предоставления ПО «Нижняя Ельцовка» земельного участка для строительства газопровода по ул. Зоологическая в Советском районе, земельный участок зарегистрирован в Росреестре;

в настоящий момент газопроводы низкого давления являются объектом незавершенного строительства, согласно справки ПО «Нижняя Ельцовка» и необходимость в их государственной регистрации отсутствует, тем более, что осуществление государственной регистрации является правом владельца имущества, а не его обязанностью;

- сведения, о том, что принадлежащие ПО «Нижняя Ельцовка» газопроводы высокого и низкого давления призваны бесхозным имуществом в порядке как того требует действующее законодательство РФ, отсутствуют (ст. 225 ГК РФ);

Сам по себе факт отсутствия регистрации на газопровод низкого давления у ПО «Нижняя Ельцовка» не может быть основанием для признания данного имущества бесхозным, как определено в протоколе должностным лицом, со ссылкой на Письмо ФАС России № АГ/93294/17 от 29.12.2017, которое не является официальным разъяснением нормативного правового акта, носит рекомендательный характер, следовательно, не обязательно для применения физическими и юридическими лицами, а также органами власти. Указанное Письмо ФАС России не размещено на официальном сайте органа исполнительной власти, его принявшего, отсутствует в информационных правовых системах, не приложено к материалам дела, т.е. лицу не представляется возможным с ним ознакомиться каким-либо доступным способом.

Судом Новосибирской области апелляционным определением, вступившим в законную силу, по делу № 33-900/2014, установлено, что строительство газопровода в п. Нижняя Ельцовка осуществлялось ПО «Нижняя Ельцовка» за счет средств пайщиков потребительского общества в целях чего и было создано, а значит и принадлежит ПО «Нижняя Ельцовка». Самовольной постройкой не является (стр. 12 определения). Обстоятельство установлено судом, в дальнейшем в повторном установлении не нуждается. Определение суда, направлялось ранее в УФАС по Новосибирской области. Также судом установлено, что газопроводы созданы ПО «Нижняя Ельцовка» в соответствии с действующим законодательством РФ (стр. 8-11 Апелляционного определения суда Новосибирской области по делу № 33-900/2014, вступившее в законную силу).

3. Протоколом установлено, что ООО «ТеплоГазСервис» является арендатором Газопровода высокого давления до 0,6 МПа для газоснабжения ПО «Нижняя Ельцовка» в Советском районе г. Новосибирска. 1 очередь строительства на основании договоров № 21- 06/18-А от 21.06.2018, № 21-05/19 от 21.05.2019, заключенных с ПО «Нижняя Ельцовка». Согласно пункта 3.4.3., указанных договоров Арендатор (ООО «ТГС») вправе производить технологическое присоединение (подключение) к арендуемым газопроводам других газопроводов (потребителей газа) и выдавать технические условия на подключение (технологическое присоединение) при наличии согласия Арендодателя (ПО «Нижняя Ельцовка»), выданного в установленном законодательством порядке.

Таким образом, ООО «ТГС» руководствуясь частью 1 статьи 615 ГК РФ исполняет свою обязанность, используя арендованное имущество (газопровод высокого давления) в соответствии с условиями договора.

Газоиспользующее оборудование, подлежащее установке в индивидуальные жилые дома, возможно подключить только к газораспределительным сетям низкого давления, которыми ООО «ТеплоГазСервис» не владеет на основании вышеназванных договоров аренды.

При подключении к газопроводу высокого давления, которым ООО «ТеплоГазСервис» владеет на основании аренды, необходимо установка ГРПШ, понижающий давление газа, а в случае с заявителем еще и строительство газопровода низкого давления до границ земельного участка, на котором расположен принадлежащий ей объект капитального строительства (по ул. ...), протяженностью более 200 метров по прямой, т.е. с использованием стандартизированных тарифных ставок. Данное обстоятельство, было изложено в объяснительной от 05.07.2019 юриста ООО «ТеплоГазСервис» <...>, копия направлена в УФАС по Новосибирской области с сопроводительным письмом и зарегистрировано 08.07.2019, однако в материалах дела отсутствует. Таким образом, при составлении протокола, должностным лицом, существенно искажены действительные обстоятельства дела, в основу положены договоры аренды газопроводов высокого давления, которые не проходят рядом с индивидуальным жилым домом Заявителя, следовательно, неверно определено, что согласие основного абонента в настоящем случае подключения не требуется.

В протоколе об административном правонарушении- должностным лицом сделана ссылка на Письмо ФАС России № АГ/49036119 от 11.06.2019; которое имеется в материалах дела, относится к конкретному обращению Новосибирского УФАС в отношении ООО «Фортуна+», носит рекомендательный характер. Согласно пункта 2 Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.08.1997 № 1009, нормативно-правовые акты федеральных органов исполнительной власти издаются только в виде

постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкций и положений. При этом специально подчеркнуто, что издание правовых актов в виде писем и телеграмм не допускается.

При этом хотелось бы отметить, что в протоколе содержание Письма ФАС России № АГ/49036 от 11.06.2019 неверно трактуется должностным лицом применительно к правоотношениям между ООО «ТеплоГазСервис» и ПО «Нижняя Ельцовка», а именно: в случае, если газораспределительная организация владеет на основании договора аренды сетью газораспределения (в данном случае газопровод высокого давления), принадлежащий лицу, не оказывающему услугу по транспортировке газа, отношения между исполнителем и заявителем не регулируются в рамках пункта 34 Правил подключения, а регулируются условиями договора аренды. Договором аренды, как указано выше, ООО «ТеплоГазСервис» предоставлено право на подключение к сети ПО «Нижняя Ельцовка» при наличии согласия на подключения Арендодателя. Индивидуальный жилой дом Заявителя .... возможно подключить к газопроводу низкого давления ПО «Нижняя Ельцовка», владельцем которого ООО «ТеплоГазСервис», не является. Следовательно, такие отношения регулируются Правилами подключения, в частности пунктами 34, 61, 69 и 73 (1). Таким образом, ООО «ТеплоГазСервис», принимая заявку на подключение (технологическое присоединение) от ....., рассматривая, приостанавливая и аннулируя ее, действовало в рамках. Правил о подключении, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 314, а значит, действия Общества не образуют событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

4. Из устной беседы с Председателем ПО «Нижняя Ельцовка» было выяснено, что гр. .... с письменным заявлением о выдаче ей согласия на подключения к газораспределительной сети низкого давления к нему не обращалась, отказ в подключении от Председателя не получала, равно как и согласие. При этом, Правила подключения не содержат порядок и условия выдачи согласия основного абонента на подключение заявителя к сети газораспределения. Имущественные споры, в том числе связанные с предоставлением собственником права пользования принадлежащим ему имуществом другим лицам, являются предметом регулирования гражданского, а не антимонопольного законодательства. Разрешение гражданско-правовых споров не входит в компетенцию ФАС России, установленную статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным постановлением Правительства РФ, от 30.06.2004 № 331. Споры, связанные с предоставлением права пользования недвижимым имуществом, принадлежащим другому лицу, не являющемуся газораспределительной организацией, регулируются нормами статьи 277 ГК РФ и, при недостижении заинтересованными сторонами согласия в досудебном порядке, подлежат урегулированию в суде.

На основании, вышеизложенного, ООО «ТеплоГазСервис», считает, что при рассмотрении заявки о подключении (технологическом присоединении) к газораспределительной сети правильно установило необходимость предоставления со стороны Заявителя согласия основного абонента, правомерно приняло решения о приостановлении заявки о заключении договора о подключении (технологическом при соединении) объекта капитального строительства, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. ..., по причине непредоставления такого согласия и об аннулировании заявки по истечении установленного срока, т.е. действовало четко в рамках обязательных требований, установленных Правилами подключения, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314 и просит:

прекратить производство по делу об административном правонарушении № 054/04/9.21-1393/2019 в связи с отсутствием события и состава административного правонарушения на основании пунктов 1, 2 части 1 статьи 24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

**Во исполнение определения об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 054/04/9.21-1393/2019 об административном правонарушении от 08.08.2019 ООО «ТеплоГазСервис» представило копии договоров аренды № 21-08/16-А от 21.08.2016, № 21-07/17-А от 21.07.2017, а также пояснило следующее:**

Собственниками жилых домов 15, 23 по улице Черносельская и жилого дома 2а по улице 2-я Рощинская к заявкам о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения заявителями: ....., .... и ... были приложены разрешения на подключение к газораспределительным сетям газоснабжения, выданные ПО «Нижняя Ельцовка». Договоры о подключении (технологическом присоединении) с указанными заявителями заключены, обязательства по договорам исполнены в полном объеме сторонами. Собственник жилого дома № 13 по улице Черносельская с Заявкой о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения в адрес ООО «ТеплоГазСервис» не обращался, потребителем газа не является.

**В результате анализа материалов дела, представленных в Новосибирское УФАС России документов и сведений, антимонопольным органом установлено следующее.**

ООО «ТеплоГазСервис» является арендатором Газопровода высокого давления до 0,6 МПа для газоснабжения ПО «Нижняя Ельцовка» в Советском районе г. Новосибирска. I очередь строительства на основании договоров № 21-06/18-А от 21.06.2018 г., № 21-05/19 от 21.05.2019 г., заключенных с ПО «Нижняя Ельцовка».



Согласно п. 3.4.3 договоров № 21-06/18-А от 21.06.2018 г., № 21-05/19 от 21.05.2019 г. Арендатор вправе производить технологическое присоединение (подключение) к арендуемым газопроводам других газопроводов (потребителей газа) и выдавать технические условия на подключение (технологическое присоединение) при наличии согласия Арендодателя, выданного в установленном законодательством порядке.

Газоиспользующее оборудование, подлежащее установке в индивидуальные жилые дома, в том числе, и жилой дом гр. .... учитывая, что указанный в заявке ..... максимальный часовой расход газа составляет 3,5 куб. м в час, возможно подключить только к газораспределительным сетям низкого давления, которыми ООО «ТеплоГазСервис» не владеет на основании договоров аренды.

Газопроводы низкого давления, к которым имеется в настоящий момент возможность осуществить подключение объекта капитального строительства, принадлежащего гр. ...., принадлежат ПО «Нижняя Ельцовка», что подтверждается представленными в Новосибирское УФАС России следующими документами:

- Акты приемки законченного строительством объекта газораспределительной системы от 23.12.2010 г., от 25.11.2011 г., от 19.10.2012 г. из которых следует, что ПО «Нижняя Ельцовка» являлось заказчиком (застройщиком) объектов газораспределения – «Газоснабжение жилых домов ПО «Нижняя Ельцовка» Газопровод низкого давления, протяженность 2766 м, «Газоснабжение жилых домов ПО «Нижняя Ельцовка» Надземный и подземный газопровод низкого давления по ул. Роцинская, 2-я Роцинская и ул. Моховая, протяженность 1563 м, «Газоснабжение жилых домов ПО «Нижняя Ельцовка», протяженность газопровода низкого давления 3082 м.

- технические условия на газоснабжение частного сектора «Нижняя Ельцовка» от 14.09.2009 г., выданные ГУП «УЭВ СО РАН» ПО «Нижняя Ельцовка».

При этом сведения о том, что принадлежащие ПО «Нижняя Ельцовка» газопроводы высокого и низкого давления призваны бесхозным имуществом в порядке, предусмотренном действующим законодательством (ст. 225 Гражданского кодекса РФ), отсутствуют.

Новосибирским областным судом апелляционным определением от 04.02.2014 г. по делу № 33-900/2014, вступившим в законную силу, установлено, что строительство газопровода в п. Нижняя Ельцовка осуществлялось ПО «Нижняя Ельцовка» за счет средств пайщиков потребительского общества в целях чего и было создано, а значит и принадлежит ПО «Нижняя Ельцовка». Самовольной постройкой не является. Также судом установлено, что газопроводы созданы ПО «Нижняя Ельцовка» в соответствии с действующим законодательством РФ.

**Письмом № ВК/69310/19 от 09.08.2019 г. ФАС России разъяснила следующее.**

В соответствии со статьей 9.21 КоАП РФ административным правонарушением является нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям.

Объективную сторону административного правонарушения составляет нарушение указанным субъектом правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям.

Подключение (технологическое присоединение) является совокупностью организационных и технических действий, дающих возможность потреблять соответствующий ресурс.

Подключение объектов капитального строительства к сетям газораспределения осуществляется в соответствии с Правилами подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям, газораспределения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314 (далее - Правила подключения).

В соответствии с пунктом 2 Правил подключения «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.

Таким образом, необходимыми признаками основного абонента являются наличие на праве собственности или ином законном основании сетей газораспределения и (или) газопотребления, через которые планируется осуществление подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределительной организации, при отсутствии у него статуса газораспределительной организации.

Согласно пункту 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 при соединении) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления. В случае если строительство газопровода от сети

газораспределения 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.

Пункт 8 Правил подключения (подпункт «е») также обязывает заявителя прилагать к запросу о предоставлении технических условий 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 подключения.

В соответствии с пунктом 12 Правил подключения, в случае предоставления заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 7 и 8 Правил подключения, не в полном объеме, газораспределительная организация в течение 3 рабочих дней со дня поступления запроса о предоставлении технических условий возвращает заявителю указанный запрос с приложенными к нему документами без рассмотрения.

Таким образом, Правила подключения не предусматривают возможность выдачи технических условий на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к сетям основного абонента без получения согласия основного абонента.

В связи с изложенным, отказ газораспределительной организации в рассмотрении запроса о выдаче технических условий на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к сетям основного абонента при отсутствии согласия основного абонента не нарушает Правил подключения и не образует объективной стороны административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.21 КоАП.

Вместе с тем, при проверке обоснованности привлечения газораспределительной организации к административной ответственности в случае отказа в рассмотрении запроса о предоставлении технических условий на подключение к сетям основного абонента по причине отсутствия согласия основного абонента подлежат выяснению обстоятельства, обладает ли лицо, на возможность подключения к сети газораспределения и (или) газопотребления которого указано в запросе на выдачу технических условий, правовым статусом основного абонента.

*При этом, отсутствие у лица зарегистрированного права на сети газораспределения и (или) газопотребления само по себе не свидетельствует об отсутствии у такого лица статуса основного абонента. Данный вывод соответствует правовой позиции, изложенной в постановлении*

Президиума ВАС РФ от 02.07.2013 № 1150/13 по делу № А76-24747/2011; в определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 31.05.2019 № 306-АД18-24910 по делу № А65-38705/2017; определении Верховного Суда РФ от 31.10.2018 № 301-КГ18-15936 по делу № А43-36216/2017.

В определении от 31.10.2018 № 301-КГ18-15936 по делу № А43-36216/2017 Верховный Суд Российской Федерации указал, что объект не может быть отнесен к бесхозному имуществу ввиду достоверного определения лиц, построивших его и осуществляющих обслуживание (путем заключения договоров на техническое обслуживание со специализированной организацией), которые в силу закона имеют право владеть и распоряжаться данным имуществом по своему усмотрению.

Таким образом, при отсутствии зарегистрированных прав на объект сети газораспределения и (или) газопотребления как на недвижимое имущество, с целью определения статуса основного абонента необходимо исследовать доказательства законного владения объектом, к которым могут относиться документы, подтверждающие надлежащий ввод такого объекта в эксплуатацию и его обслуживание.

*На основании изложенного, ПО «Нижняя Ельцовка», владея газопроводами, которые не признаны в установленном действующим законодательством порядке бесхозными, является основным абонентом в понимании Правил № 1314.*

Следовательно, в рассматриваемом случае требование ООО «ТеплоГазСервис» о предоставлении гр. .... согласия ПО «Нижняя Ельцовка» как основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к газораспределительным сетям, принадлежащим ПО, является правомерным. В действиях ООО «ТеплоГазСервис» 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 ООО «ТеплоГазСервис» 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 ООО «ТеплоГазСервис» отсутствует.

Следовательно, имеются правовые основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении, возбужденному в отношении ООО «ТеплоГазСервис» 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 № 054/04/9.21-1393/2019**, возбужденному в отношении **юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «ТеплоГазСервис»** (ИНН 5409229286, ОГРН 1075473003320, КПП 540901001, дата регистрации: 02.02.2007 г., юридический и почтовый адрес: 630030, г. Новосибирск, ул. Поленова, д. 32), по факту нарушения ООО «ТеплоГазСервис» 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.**

Постановление о назначении административного наказания получено:  
«\_\_»\_\_\_\_\_ Г.

Постановление о назначении административного наказания вступило в  
законную силу: «\_\_»\_\_\_\_\_ Г.