

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 Рошинская 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.