ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 48А-04/18 об административном правонарушении

14 мая 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Я, <…>, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, рассмотрев протокол и материалы дела № 48А-04/18 об административном правонарушении, возбужденного в отношении генерального директора ООО «Магнитогорскгазстрой» (далее – ООО «МГС») <…>, _____

_____

зарегистрированного по адресу: _____

по части 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствии лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, извещенного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

19.05.2017 <…> (далее – заявитель) обратился в АО «Магнитогорскгазстрой» с запросом-заявкой на выдачу технических условий подключения к сетям газораспределения планируемого к застройке жилого района, расположенного на территории западной и юго-западной части г. Магнитогорска (в границах ул. Сторожевая, шоссе Западное, ул. Радужная, южной границы города, западной границы города).

26.05.2017 в телефонных переговорах с представителем АО «Магнитогорскгазстрой» заявителю было сообщено о недостающих документах и необходимости их представить.

29.05.2017 письмом от 29.05.2017 № 52 Заявитель представил в АО «Магнитогорскгазстрой» недостающие документы: обосновывающие материалы на получение разрешения на использование природного газа в качестве топлива, копию паспорта заявителя.

Однако, письмом от 22.05.2017 № 935 АО «Магнитогорскгазстрой» сообщило заявителю, что общество возвращает запрос о предоставлении технических условий на подключение к газораспределительным сетям с приложенными к нему документами без рассмотрения, в связи с тем, что указанный в запросе объект капитального строительства «Жилая застройка» не соответствует виду разрешенного использования земельного участка. Также в письме было указано о непредставлении заявителем расчета планируемого максимального часового расхода газа.

Довод заявителя о том, что данное письмо датировано числом, не соответствующем действительности не может быть принят Челябинским УФАС России, так как отсутствуют доказательства данного факта.

Однако, Челябинское УФАС России отмечает, что АО «Магнитогорскгазстрой» не представлено доказательств направления ответа на запрос заявителя в течение пяти дней со дня его получения, то есть до 24.05.2017.

Из письма АО «Магнитогорскгазстрой» от 05.06.2017 № 1200, представленного в Челябинское УФАС России, следует, что 26.05.2017 по телефону представителю заявителя была предоставлена информация об отклонении запроса без рассмотрения на основании пункта 12 Правил подключения, и необходимости забрать ответ в приемной АО «Магнитогорскгазстрой».

Согласно пункту 12 Правил подключения в случае предоставления заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 7 и 8 настоящих Правил, не в полном объеме, а также в случае поступления запроса о предоставлении технических условий в отношении объекта капитального строительства, газификация которого запрещена законодательством Российской Федерации, исполнитель в течение 5 дней со дня поступления запроса о предоставлении технических условий возвращает ему указанный запрос с приложенными к нему документами без рассмотрения.

Челябинское УФАС России считает, что АО «Магнитогорскгазстрой» со своей стороны должно было предпринять все необходимые меры по направлению письменного ответа на запрос в установленный законом срок, в том числе с применением почтовой и иной связи. Однако, общество не предприняло всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства. Указанное бездействие АО «Магнитогорскгазстрой» является нарушением пункта 12 Правил подключения.

В соответствии с пунктом 7 Правил подключения запрос о предоставлении технических условий должен содержать: полное и сокращенное (при наличии) наименования заявителя, его организационно-правовую форму, местонахождение и почтовый адрес (для юридического лица) либо фамилию, имя, отчество, местожительство и почтовый адрес (для физического лица (индивидуального предпринимателя); планируемый срок ввода в эксплуатацию объекта капитального строительства (при

наличии соответствующей информации); планируемую величину максимального часового расхода газа (мощности) отдельно по различным точкам подключения (если их несколько) с обоснованием необходимости подключения нескольких точек; наименование присоединяемого объекта сети газораспределения в случае предоставления технических условий на присоединение объекта сети газораспределения к другой сети газораспределения; информацию о включении присоединяемого объекта сети газораспределения в программу газификации или о наличии права собственности на реконструируемые объекты сети газораспределения в случае предоставления технических условий на присоединение объекта сети газораспределения к другой сети газораспределения.

Пунктом 8 Правил подключения к запросу о предоставлении технических условий прилагаются следующие документы: копии правоустанавливающих документов на земельный участок, на котором располагается (будет располагаться) принадлежащий заявителю объект капитального строительства (далее - земельный участок); ситуационный план; расчет планируемого максимального часового расхода газа (не требуется в случае планируемого максимального часового расхода газа не более 5 куб. метров); доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия представителя заявителя (в случае если запрос о предоставлении технических условий подается представителем заявителя); копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом право на объект капитального строительства, в случае если завершено строительство указанного объекта; 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; документы, предусмотренные пунктом 46 настоящих Правил, в случае предоставления технических условий при уступке права на использование мощности; заверенная в установленном порядке копия договора о пользовании объектами инфраструктуры и другим имуществом общего пользования садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, в случае если подключение осуществляется с использованием объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования указанного некоммерческого объединения; документ, подтверждающий право собственности или иное законное основание на сеть газораспределения (при реконструкции сети газораспределения), в случае предоставления технических условий на присоединение объекта сети газораспределения к другой сети газораспределения.

Учитывая, что в запросе на выдачу технических условий от 18.05.2017 № 51 не представлен расчет планируемого максимального часового расхода газа, а дополнение к заявке датировано 29.05.2017, позднее даты ответа АО «Магнитогорскгазтрой» (исх № 935 от 22.05.2017), АО «Магнитогорсгазстрой» правомерно возвратило заявку без рассмотрения по указанному основанию.

Однако в письме АО «Магнитогорскгазстрой» от 22.05.2017 № 935 помимо указанного выше основания указано, что поименованный в запросе объект капитального строительства «Жилая застройка» не соответствует виду разрешенного использования земельного участка.

02.06.2017 заявитель повторно обратился в АО «Магнитогорскгазстрой» с запросом-заявкой № 55, к которому приложил все необходимые документы, в соответствии с пунктами 7, 8 Правил подключения.

На указанный запрос о предоставлении технических условий АО «Магнитогорскгазстрой» письмом от 06.06.2017 № 1016 повторно его вернуло с приложенными к нему документами без рассмотрения по тому же основанию.

Согласно абзацу 2 пункта 12 Правил подключения отказ исполнителя принять к рассмотрению от заявителя запрос о предоставлении технических условий в отношении объекта капитального строительства, газификация которого допускается законодательством Российской Федерации, при представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 7 и 8 настоящих Правил, не допускается.

Пунктом 12 Правил подключения установлен закрытый (не подлежащий расширительному толкованию) перечень случаев, при которых запрос о выдаче технических условий возвращается заявителю без рассмотрения.

Таким образом, возвращая заявителю без рассмотрения запрос о выдаче технических условий на технологическое подключение к газораспределительным сетям жилого района третьей очереди строительства, расположенного на территории западной и юго-западной части г. Магнитогорска (в границах ул. Сторожевая, шоссе Западное, ул. Радужная, южной границы города, западной границы города) исх. № 51 от 18.05.2017 и исх. № 55 от 02.06.2017, АО «Магнитогорскгазстрой» неправомерно указало в качестве основания для возврата заявки несоответствие земельного участка виду разрешенного использования, что является нарушением пункта 12 Правил подключения.

В соответствии с пунктом 5 статьи 58 ГК РФ при преобразовании юридического лица одной организационно-правовой формы в юридическое лицо другой организационно-правовой формы права и обязанности реорганизованного юридического лица в отношении других лиц не изменяются, за исключением прав и обязанностей в отношении учредителей (участников), изменение которых вызвано реорганизацией.

АО «Магнитогорскгазстрой» реорганизовано путем преобразования в ООО «Магнитогорскгазстрой» (юридический адрес: 455000, Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Горького, д. 27, нежилое помещение 12, почтовый адрес: 455000, Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Электросети, д. 19, ИНН 7456037761, КПП 745601001, ОГРН 1177456078513, дата реорганизации в качестве юридического лица 18.09.2017). Генеральным директором ООО «Магнитогорскгазстрой» избран <…>, в соответствии с протоколом годового общего собрания акционеров АО «Магнитогосркгазстрой» от 15.05.2017.

В соответствии с часть. 1 статьи 9.21 КоАП РФ нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям влечет наложение административного штрафа на

должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно приказу от 27.10.2004 № 1040 <…> назначен на должность заместителя директора ООО «МГС».

Должностной инструкцией от 28.08.2012 на генерального директора ООО «МГС» возложена обязанность руководить в соответствии с законодательством РФ производственно-хозяйственной и финансово-экономической деятельностью Общества, неся всю полноту ответственности за последствия принимаемых решений, сохранность и эффективное использование имущества Общества, а также финансово-хозяйственные результаты его деятельности.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Учитывая, что письма о возврате запросов заявителя о выдаче технических условий без рассмотрения от 22.05.2017, 25.05.2017 и 06.06.2017 подписаны генеральным директором АО «Магнитогорскгазстрой» <…>, он является должностным лицом в понимании статьи 2.4 КоАП РФ.

Таким образом, бездействие <…>, выразившееся в ненаправлении в течение 5 дней со дня поступления запроса о предоставлении технических условий, решения о возврате запроса с приложенными к нему документами без рассмотрения, а также действия <…>, выразившиеся в возврате без рассмотрения запроса о выдаче заявителю технических условий на технологическое подключение к газораспределительным сетям жилого района третьей очереди строительства, по основаниям, не предусмотренным пунктом 12 Правил подключения, подпадают под признаки нарушения части 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 22.05.2017, 25.05.2017, 06.06.2017.

Место совершения административного правонарушения: 455000, Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Горького, д. 27.

Срок давности привлечения к ответственности исчисляется по общим правилам исчисления сроков - со дня, следующего за днем совершения административного правонарушения (за днем обнаружения правонарушения (статья 4.5 КоАП РФ).

В силу части 1 статьи 4.5 КоАП РФ с 22.05.2017 исчисляется срок давности привлечения <…> к административной ответственности по статье 9.21 КоАП РФ, т. е. до 22.05.2018; с 25.05.2017 исчисляется срок давности привлечения <…> к административной ответственности по статье 9.21 КоАП РФ, т. е. до 25.05.2018; с 06.06.2017 исчисляется срок давности привлечения <…> к административной ответственности по статье 9.21 КоАП РФ, т. е. до 06.06.2018.

26.03.2018 начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России <…>, рассмотрев материалы заявления <…>, составил протокол по делу № 48А-04/18 об административном правонарушении.
<…>, надлежащим образом извещенный о времени и месте составления протокола об административном правонарушении по делу № 48А-04/18, не явился, защитника не направил. <…> представил письменные пояснения, ходатайствовал о составлении протокола в его отсутствие.

Протокол об административном правонарушении и материалы об административном правонарушении дела № 48А-04/18 были переданы вышестоящему должностному лицу для рассмотрения настоящего дела.
Должностное лицо Челябинского УФАС России, изучив материалы дела № 48А-04/18 об административном правонарушении, возбуждённого в отношении <…> по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ, вынесло определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 48А-04/18 об административном правонарушении, которым назначило дело № 48А-04/18 об административном правонарушении к рассмотрению на 25 апреля 2018 года на 15 часов 00 минут по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, кабинет 318.

Учитывая, что на 25.04.2018 отсутствовало надлежащее извещение <…> о дате рассмотрения дела № 48А-04/18 должностным лицом вынесено определение об отложении дела № 48А-04/18 об административном правонарушении на 14.05.2018 на 13.30.

<…>, надлежащим образом извещенный о времени и месте рассмотрения дела № 48А-04/18 об административном правонарушении на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, защитника по доверенности не направил.

Статьей 2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Статьей 2.2 КоАП РФ установлено, что административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.
Исходя из материалов дела <…> как лицо, осуществляющее действия по заключению договора на технологическое подключение, знал об установленном порядке заключения договора на технологическое присоединение, однако не предпринял необходимых мер и действий для недопущения нарушения Правил присоединения, хотя предвидел вредные последствия от указанных нарушений.

Генеральному директору ООО «МГС» <…> как лицу, обладающему организационно-распорядительными функциями в газораспределительной организации, было известно о том, что согласно пункту 12 Правил подключения № 1314 в случае предоставления заявителем сведений и документов не в полном объеме, а также в случае поступления запроса о предоставлении технических условий в отношении объекта капитального строительства, газификация которого запрещена законодательством Российской Федерации, ГРО в течение 5 дней со дня поступления запроса о предоставлении технических условий возвращает ему указанный запрос с приложенными к нему документами без рассмотрения.
У <…> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения положений Правил № 1314, а именно вернуть в течении 5 дней со дня поступления запроса о предоставлении технических условий от <…> указанный запрос с приложенными к нему документами без рассмотрения, однако <…> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации и допустил нарушение Правил № 1314.
Доказательства, свидетельствующие о принятии <…> всех зависящих от него мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в материалах дела № 48А-04/18 об административном правонарушении отсутствуют.

Таким образом, обстоятельств, исключающих вину <…>, в совершении данного административного правонарушения при рассмотрении материалов настоящего дела не выявлено.

В связи с изложенным, вину <…> в совершении указанного правонарушения считаю доказанной.
Негативным последствием действий <…> явилось фактическое ущемление интересов потерпевшего, а также пренебрежительное отношение к положениям Правил присоединения, которыми регламентирован предельный срок для исполнения мероприятий по технологическому присоединению, поэтому в данном случае невозможно применить к административному правонарушению, совершенному <…>, положения статьи 2.9 КоАП РФ.

Должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, при назначении административного наказания <…>, учитывает характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не выявлено.
В качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность <…>, должностное лицо учитывает: принятие мер, направленных на устранение правонарушения, финансовое (уровень заработной платы) и семейное положение (наличие на иждивении трех несовершеннолетних детей).
Оценив все обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь положениями Европейской конвенции от 20 марта 1952 года о разумном балансе публичного и частного интересов, конституционными принципами соразмерности и справедливости, должностным лицом Челябинского УФАС России принято решение о наложении на генерального директора ООО «Магнитогорскгазстрой» <…> административный штраф в минимальном размере - 10 000 (десяти тысяч) рублей.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 9.21, 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать генерального директора ООО «Магнитогорскгазстрой» <…> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.
2. Наложить на генерального директора ООО «Магнитогорскгазстрой» <…> административный штраф в размере 10 000 (десять тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет по месту нахождения органа или должностного лица, принявшего решение о наложении штрафа по коду КБК 16111641000016000140, ОКТМО 75701000 на счёт получателя - УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), банк получателя – Отделение Челябинск г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, уникальный идентификационный номер плательщика _____.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 КоАП РФ (часть 5 статьи 32.2 КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления его в законную силу.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, обжалуется в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.