

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-22-2018

о назначении административного наказания

05 апреля 2018 года

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Камнева Наталья Петровна, рассмотрев протокол № 02-13-22-2018 от 22 марта 2018 г. и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Фортуна+» (ИНН 5404456528, КПП 540401001, ОГРН 1125476035310, дата регистрации: 11.03.2012 г., юридический и почтовый адрес: 630054, г. Новосибирск, ул. Костычева, д. 5, этаж 1), (далее – ООО «Фортуна+»),

в присутствии представителей ООО «Фортуна+» - <...>, действующего на основании доверенности от 01.03.2018 г., <...>, действующей на основании доверенности от 01.03.2018 г.

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение гр. <...> с жалобой на действия ООО «Фортуна+», 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 (здесь и далее рассматривается редакция, действующая на дату подачи гр. <...> заявки о подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения в ООО «Фортуна+» - 15.09.2017 г., на дату заключения договора о подключении (технологическом присоединении) № 48/17-ТП между Обществом и гр. <...> – 21.09.2017 г.) установлен следующий порядок подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения:

а) направление 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) по типовой форме, утвержденной 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»;

б) выдача технических условий по типовой форме, утвержденной 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»;

в) направление исполнителю заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее - заявка о подключении (технологическом присоединении)) по типовой форме, утвержденной 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»;

г) заключение договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее - договор о подключении) в соответствии с типовой формой, утвержденной 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»;

д) выполнение заявителем и исполнителем технических условий;

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

ж) составление акта о подключении (технологическом присоединении), акта разграничения имущественной принадлежности и акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон 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».

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

Запрос о предоставлении технических условий в случае подключения жилого дома должен содержать (п. 7 Правил № 1314):

а) 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));

б) планируемый срок ввода в эксплуатацию объекта капитального строительства (при наличии соответствующей информации);

в) планируемую величину максимального часового расхода газа (мощности) отдельно по различным точкам подключения (если их несколько) с обоснованием необходимости подключения нескольких точек.

В соответствии с п. 8 Правил № 1314 к запросу о предоставлении технических условий в случае подключения жилого дома прилагаются следующие документы:

а) копии правоустанавливающих документов на земельный участок, на котором располагается (будет располагаться) принадлежащий заявителю объект капитального строительства (далее - земельный участок);

б) ситуационный план;

в) расчет планируемого максимального часового расхода газа (не требуется в случае планируемого максимального часового расхода газа не более 5 куб. метров);

г) доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия представителя заявителя (в случае если запрос о предоставлении технических условий подается представителем заявителя);

д) копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом право на объект капитального строительства, в случае если завершено строительство указанного объекта;

е) 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;

ж) документы, предусмотренные пунктом 46 настоящих Правил, в случае предоставления технических условий при уступке права на использование мощности;

з) заверенная в установленном порядке копия договора о пользовании объектами инфраструктуры и другим имуществом общего пользования садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения (далее - некоммерческое объединение), предусмотренного Федеральным законом «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан», в случае если подключение осуществляется с использованием объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования указанного некоммерческого объединения.

Согласно п. 12 Правил № 1314 в случае предоставления заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 7 и 8 настоящих Правил, не в полном объеме, а также в случае поступления запроса о предоставлении технических условий в отношении объекта капитального строительства, газификация которого запрещена законодательством Российской Федерации, исполнитель в течение 5 дней со дня поступления запроса о предоставлении технических условий возвращает ему указанный запрос с приложенными к нему документами без рассмотрения.

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

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

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 заявителем может быть как лицо, являющееся правообладателем земельного участка, намеренное осуществить строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к существующей сети газораспределения и (или) газопотребления основного абонента или подключение (технологическое присоединение) построенного на его

земельном участке объекта капитального строительства к существующей сети газораспределения и (или) газопотребления основного абонента, так и основной абонент. В случае если заявителем является лицо, являющееся правообладателем земельного участка, намеренное осуществить строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к существующей сети газораспределения и (или) газопотребления основного абонента, запрос о предоставлении технических условий должен содержать согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления.

Также согласно пп. «ж» п. 69 Правил № 1314 к заявке о подключении (технологическом присоединении), направляемой исполнителю заявителем, ранее получившим технические условия, прилагается согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента, а также строительство газопровода на земельном участке основного абонента, если подключение осуществляется на земельном участке, правообладателем которого является основной абонент, в случаях, предусмотренных пунктом 34 настоящих Правил.

В соответствии с п. 73 Правил № 1314 в случае, если заявитель представил сведения и документы, указанные в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, не в полном объеме, исполнитель в течение 5 дней со дня поступления заявки о подключении (технологическом присоединении) возвращает ему заявку о подключении (технологическом присоединении) с приложенными к ней документами без рассмотрения.

Отказ исполнителем в приеме от заявителя заявки о подключении (технологическом присоединении) к рассмотрению при представлении им сведений и документов, указанных в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, не допускается.

Гр. <...> на праве собственности принадлежат земельный участок и жилой дом по адресу: Новосибирская область, Новосибирский район, Криводановский сельсовет, с. Марусино, микрорайон Лебяжье, ул. Лесная, 8, что подтверждается свидетельствами о государственной регистрации права № 54-54/001-54/001/520/2015-128/1, 54-54-01/004/2014-304.

15.09.2017 г. заявитель обратилась в ООО «Фортуна+» с заявкой на технологическое присоединение к сети газораспределения объекта капитального строительства, расположенного по указанному выше адресу.

Согласно договору аренды имущества № 03/15 от 02.11.2015 г., заключенному между ООО «Фортуна+» (Арендатор) и ДНТ «Лебяжье» (Арендодатель), ООО «Фортуна+» во временное владение и пользование переданы следующие газораспределительные системы:

«газопровод высокого и низкого давления для газоснабжения жилых домов ДНТ «Лебяжье»;

«газоснабжение жилых домов ДНТ «Лебяжье» на территории Криводановского сельсовета Новосибирского района Новосибирской области. Газопровод высокого давления, ГРПШ. Распределительный газопровод низкого давления 2 очередь»;

«газопровод высокого и низкого давления для газоснабжения жилых домов ДНТ «Лебяжье», расположенный по адресу: Новосибирская область, Новосибирский район, с. Марусино».

В соответствии с п. 1.4 договора аренды имущества № 03/15 от 02.11.2015 г. собственником имущества является Арендодатель.

Согласно письму Администрации Криводановского сельсовета Новосибирского района Новосибирской области № 1924 от 21.11.2017 г. газопровод, проходящий по территории микрорайона Лебяжье с. Марусино Новосибирского района Новосибирской области принадлежит на праве собственности ДНТ «Лебяжье».

Согласно информации, представленной ООО «Фортуна+», технологическое присоединение объекта гр. <...> к иным сетям газораспределения невозможно.

В соответствии с п. 2 Правил № 1314 под основным абонентом 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.

На основании изложенного, ДНТ «Лебяжье» является основным абонентом в понимании Правил № 1314.

В соответствии с порядком подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к газораспределительным сетям, установленным Правилами № 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 в составе заявки о предоставлении технических условий/о подключении (технологическом присоединении) заявитель обязан предоставить в адрес газораспределительной организации 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 № 1314.

При этом согласно Правилам № 1314 в случае предоставления заявителем сведений и документов, необходимых для предоставления технических условий/ подключения (технологического присоединения), не в полном объеме исполнитель не вправе выдавать заявителю технические условия и заключать с ним договор о технологическом присоединении, а обязан в течение 5 дней со дня поступления заявки вернуть заявителю заявку с приложенными к ней документами без рассмотрения.

Как указывает ООО «Фортуна+» и не оспаривает заявитель, в составе заявки гр. <...> на технологическое присоединение к сети газораспределения объекта капитального строительства, поступившей в адрес ООО «Фортуна+» 15.09.2017 г., отсутствовало согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента.

Таким образом, в данном случае гр. <...> необходимо получить согласие ДНТ «Лебяжье» как основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к своей сети газораспределения и (или) газопотребления и представить указанное согласие в адрес ООО «Фортуна+».

При рассмотрении заявки гр. <...> на технологическое присоединение к сети газораспределения объекта капитального строительства, поступившей в адрес ООО «Фортуна+» 15.09.2017 г., Общество, руководствуясь Правилами № 1314, обязано было проверить заявку на предмет наличия всех необходимых документов, предусмотренных Правилами № 1314, и в течение 5 дней со дня поступления заявки, то есть, до 20.09.2017 г. включительно, вернуть заявителю заявку с приложенными к ней документами без рассмотрения.

Однако, как следует из документов и сведений, представленных в Новосибирское УФАС России, 21.09.2017 г. ООО «Фортуна+» заключило с гр. <...> договор № 48/17-ТП о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения от 21.09.2017 г., а также выдало заявителю технические условия № 66 на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения.

Кроме того, сторонами также были подписаны:

Акт о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению) от 20.09.2017г.;

Акт о подключении (технологическом присоединении);

Акт разграничения имущественной принадлежности от 21.09.2017г.;

Акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон от 21.09.2017г.;

Акт приемки законченного строительного объекта газораспределительной системы от 20.09.2017 г.

ООО «Фортуна+» приняло от гр. <...> плату по договору № 48/17-ТП о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения от 21.09.2017 г. в размере 8493,64 руб., что подтверждается кассовым чеком от 22.09.2017 г.

Также ООО «Фортуна+» выдало заявителю справку, которой подтвердило техническую возможность подачи газа в количестве не более 2,63 куб.м. в час по адресу: Новосибирская область, Новосибирский район, Криводановский сельсовет, с. Марусино, микрорайон Лебяжье, ул. Лесная, 8 (ДНТ «Лебяжье», 1-ая оч., уч. 190 по г.п.).

Однако письмом № 94 от 28.09.2017 г. ООО «Фортуна+» сообщило заявителю, что при проверке представленного заявителем пакета документов к заявке о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения от 15.09.2017 г. обнаружилось отсутствие обязательного документа, указанного в пп. ж п. 69 Постановления Правительства РФ от 30.12.2013 г. № 1314, а именно согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента.

В связи с этим ООО «Фортуна+» просит заявителя считать договор № 48/17-ТП о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения от 21.09.2017 г. недействительным.

В соответствии с п. 73 Постановления Правительства РФ от 30.12.2013 г. № 1314, в случае если заявитель представил сведения и документы, указанные в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, не в полном объеме, исполнитель в течение 5 дней со дня поступления заявки о подключении (технологическом присоединении) возвращает ему заявку о подключении (технологическом присоединении) с приложенными к ней документами без рассмотрения. На основании вышеизложенного, заявка гр. <...> подлежит возврату.

В связи с этим денежные средства, оплаченные заявителем по договору, подлежат возврату в полном объеме.

Также ООО «Фортуна+» разъяснило заявителю, что она вправе повторно обратиться в Общество с заявкой о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения, приложив к ней все необходимые документы в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 30.12.2013

г. № 1314.

Таким образом, ООО «Фортуна+», не проверив своевременно заявку гр. <...> от 15.09.2017 г. на предмет наличия всех необходимых документов, предусмотренных Правилами № 1314, и не вернув заявителю заявку с приложенными к ней документами без рассмотрения в течение 5 дней со дня поступления заявки, то есть, до 20.09.2017 г. включительно, в связи с неполным предоставлением документов, заключив с гр. <...> договор № 48/17-ТП о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения от 21.09.2017 г., подписав акты о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению), о подключении (технологическом присоединении), акты разграничения имущественной принадлежности и эксплуатационной ответственности, нарушило порядок подключения к газораспределительным сетям, предусмотренный Правилами № 1314.

Частью 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.

Согласно договору аренды имущества № 03/15 от 02.11.2015 г., заключенному между ООО «Фортуна+» (Арендатор) и ДНТ «Лебяжье» (Арендодатель), ООО «Фортуна+» во временное владение и пользование переданы газораспределительные системы.

Приказом ФАС России от 22.07.2016 г. № 1028/16 утверждены тарифы на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям ООО «Фортуна +» на территории Новосибирской области.

В соответствии с Приказом ФСТ России от 15.07.2015 г. № 1410-э ООО «Фортуна +», Новосибирская область, осуществляющее деятельность в сфере транспортировки газа по трубопроводам, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе в

раздел II «Транспортировка газа по трубопроводам» под регистрационным № 54.2.17.

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

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

На основании изложенного, ООО «Фортуна+» за нарушение Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 г. № 1314, при рассмотрении заявки гр. <...> о подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения, поданной в ООО «Фортуна+» 15.09.2017 г., 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 – 21.09.2017 г.

При составлении протокола об административном правонарушении ООО «Фортуна+» представлены следующие письменные пояснения.

Относительно правового обоснования одностороннего расторжения договора № 48/17-ТП от 21.09.2017 г.

Вышеуказанный договор является двухсторонней сделкой.

Согласно п. 2 ст. 168 ГК РФ, сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Из п. 74 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» следует:

Договор, условия которого противоречат существу законодательного регулирования соответствующего вида обязательства, может быть квалифицирован как ничтожный полностью или в соответствующей части, даже если в законе не содержится прямого указания на его ничтожность.

Согласно ч. 10 ст. 48 ГрК РФ порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения может устанавливаться Правительством

Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 30 декабря 2013 г. 1314 утверждены Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Согласно п. 34 указанных Правил, в случае если подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям газопотребления, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании лицу, которое не оказывает услуг по транспортировке газа (далее - основной абонент), технические условия такого подключения (технологического присоединения) выдаются газораспределительной организацией, к сети газораспределения которой присоединена сеть газопотребления, принадлежащая основному абоненту. При этом заявителем может быть как лицо, являющееся правообладателем земельного участка, намеренное осуществить строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к существующей сети газопотребления основного абонента или подключение (технологическое присоединение) построенного на его земельном участке объекта капитального строительства к существующей сети газопотребления основного абонента, так и основной абонент. В случае если заявителем является лицо, являющееся правообладателем земельного участка, намеренное осуществить строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к существующей сети газопотребления основного абонента, запрос о предоставлении технических условий должен содержать согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газопотребления.

Собственником сети газопотребления (основным абонентом) является ДНТ «Лебяжье».

Запрос <...> о предоставлении технических условий не содержал согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства.

Перед подписанием договора ООО «Фортуна+» обратило внимание <...> на то, что это нарушение препятствует подписанию договора. Однако заявитель пообещала донести согласие основного абонента, поскольку с ее слов ДНТ «Лебяжье» не возражало относительно заключения договора технологического подключения.

В нарушение вышеуказанной нормы закона ООО «Фортуна+» заключило с <...> договор технологического подключения № 48/17-ТП от 21.09.2017 г. не дождавшись предоставления согласия основного абонента.

Между тем, <...>после заключения договора не предоставила согласия основного абонента.

Таким образом, вышеуказанная сделка является ничтожной, поскольку заключена в нарушение требований закона или иного правового акта и при этом посягает на права и охраняемые законом интересы третьего лица (ДНТ «Лебязье»).

Из положений ст. 167 ГК РФ следует:

1. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

2. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

В силу вышеуказанных требований закона ООО «Фортуна+» уведомило <...> о недействительности (ничтожности) договора и, на этом основании, о его расторжении, а также о готовности возвратить полученную плату по договору.

Обоснованность правовой позиции ООО «Фортуна+» подтверждается действиями ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск», которое также отказало <...> в заключении договора на поставку природного газа в связи с отсутствием согласия основного абонента.

В настоящее время <...> оспаривает решения обеих организаций в Железнодорожном районном суде г. Новосибирска (дело № 2-1186/2018, судья <...>). Рассмотрение дела назначено на 27.03.2018 г. в 13 час. 30 мин.

В данном случае действиями самой <...> подтверждается отсутствие спора о нарушении антимонопольного законодательства, а имеет место спор о праве, который уже разрешается в судебном порядке.

Указанная позиция находит свое подтверждение в письме ФАС России от 15.10.2015 г. № АГ/56690/15 «О правилах подключения к сетям газораспределения», из которого следует, что действие Правил подключения (технологического присоединения объектов капитального строительства к сетям газораспределения (утв. Постановлением Правительства РФ от 30 декабря 2013 г. № 1314), в части технологического присоединения объектов капитального строительства существующей сети газопотребления основного абонента распространяется только в части определения предоставления технических условий.

Кроме того, как указывает в своих разъяснениях заместитель руководителя ФАС России Голомолзин А.Н. в письме от 26.11.2014 г. № АГ/48065/14 основным абонентом могут быть лица, не являющиеся хозяйствующими субъектами по смыслу Закона о защите конкуренции, создавшие сеть газопотребления для удовлетворения своих бытовых нужд.

К таким лицам не могут быть применены требования антимонопольного законодательства и вопрос о предоставлении иным лицам права пользования их недвижимым имуществом (газопроводом) должен решаться исходя из норм статей 274-277 ГК РФ путем установления сервитута (права ограниченного пользования чужим имуществом).

ДНТ «Лебяжье», будучи собственником газопровода сооруженного для удовлетворения нужд членов товарищества, не обладает статусом «хозяйствующий субъект - доминант», не является субъектом естественной монополии и т.п.

Таким образом, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства и разрешением спора о праве в суде, данный спор не подведомственен ФАС.

ООО «Фортуна+» просит прекратить производство по жалобе <...> в отношении ООО «Фортуна+».

При рассмотрении дела об административном правонарушении представитель ООО «Фортуна+» признал, что Обществом был нарушен установленный действующим законодательством порядок подключения к газораспределительным сетям. Также Обществом представлены пояснения, суть которых заключается в следующем.

Статья 9.21 КоАП РФ предусматривает ответственность за совершенное правонарушение как юридических, так и должностных лиц.

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

В соответствии с примечанием к ст. 2.4. КоАП РФ под должностным лицом 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. Таким образом, должностное лицо является лицом, осуществляющим функции представителя Общества.

В данном случае, ответчиком были приняты все зависящие от него меры по

соблюдению законодательства.

Так, согласно приказу от 30.08.2017 г. № 15, специалист по заключению договоров ООО «Фортуна+» <...> была назначена ответственным лицом по заключению договоров о подключении объектов капитального строительства к сети газораспределения. Ей было предоставлено право подписи за генерального директора в договорах о подключении и в актах выполненных работ.

Таким образом, <...> на момент заключения договора с <...> являлась должностным лицом, поскольку осуществляла функции представителя Общества, была наделена в установленном законом порядке распорядительными полномочиями.

Собственником сети газопотребления (основным абонентом) является ДНТ «Лебяжье».

Запрос <...> о предоставлении технических условий не содержал согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства.

Несмотря на это обстоятельство, в нарушение установленного порядка, <...> подписала с <...> договор технологического подключения № 48/17-ТП от 21.09.2017 г. без согласия основного абонента.

<...> скрыла вышеуказанный факт от руководства ООО «Фортуна+».

О вышеуказанном нарушении порядка подключения Общество узнало от ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск», которое в связи с отсутствием согласия основного абонента отказало <...> в заключении договора на поставку природного газа.

В порядке осуществления контроля за надлежащим исполнением сотрудниками своих обязанностей, а также принимая во внимание ничтожный характер договора, подписанного в нарушение законных интересов и прав ДНТ «Лебяжье» ООО «Фортуна+» уведомило <...> о недействительности договора и о необходимости предоставления согласия основного абонента. При этом, Общество не отказало ей в технологическом подключении, а уведомило об отсутствии в заявке необходимого комплекта документов.

Таким образом, действиями должностного лица ООО «Фортуна+», заключившего договор № 48/17-ТП от 21.09.2017 г., не были нарушены законные права <...> на своевременное заключение договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения, а законные права ДНТ «Лебяжье» как основного абонента.

Со стороны Общества созданы все необходимые условия для своевременной

подготовки и заключения договора с потребителями газа.

В штате имеется специалист, который занимается непосредственно работой в данном направлении - подготовкой договоров, иных документов, выдачей технических условий и пр. Со стороны Общества обеспечено необходимое материально-техническое снабжение. Поскольку Обществом исполнены все необходимые условия по соблюдению сроков подготовки и выдачи договора, проведены все мероприятия для исключения возможности возникновения сбоев в работе, то вина Общества отсутствует.

В данном случае имеет место вина непосредственно должностного лица, то есть - человеческий фактор.

При определении степени вины должностного лица необходимо применить норму права, установленную ст. 4.2 КоАП РФ. Малозначительное административное правонарушение - действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий, не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений (абз. 3 п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ»).

Статья 4.2 КоАП РФ предусматривает перечень обстоятельств, смягчающих административную ответственность, которыми признаются: 1. Раскаяние лица, совершившего административное правонарушение; 2. Добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; 3. Оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении. Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда, либо угрозой причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Заключение изначально ничтожного договора не привело к возникновению в результате данного нарушения существенной угрозы охраняемым общественным интересам граждан, общества и государства.

Нарушение прав ДНТ «Лебяжье» было незамедлительно устранено после его обнаружения, а <...> было предложено донести необходимое согласие.

Обществом были предприняты дополнительные меры по усилению контроля за действиями должностных лиц, ответственных за технологическое подключение. От виновного лица запрошено объяснение, проведено

совещание необходимости неукоснительного соблюдения требований законодательства.

На основании изложенного, в связи с отсутствием вины Общества в совершенном правонарушении заявитель просит в отношении Общества применить статью 2.9 КоАП РФ, признать факт совершения административного правонарушения малозначительным и освободить должностное лицо ООО «Фортуна+» от административной ответственности.

По поводу данных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

Частью 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 как для юридического, так и для должностного лица.

Исполняя обязанности по заключению договоров о подключении объектов капитального строительства к сети газораспределения, возложенные на нее Приказом ООО «Фортуна+» № 15 от 30.08.2017 г., специалист по заключению договоров ООО «Фортуна+» <...>, как должностное лицо, действовала от имени Общества.

Согласно представленным в Новосибирское УФАС России документам и сведениям, в составе заявки гр. <...> на технологическое присоединение к сети газораспределения объекта капитального строительства, поступившей в адрес ООО «Фортуна+» 15.09.2017 г., отсутствовало согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента. Необходимость предоставления данного документа в газораспределительную организацию в составе заявки предусмотрена п. 8, 34, 69 Правил № 1314.

При рассмотрении заявки гр. <...> на технологическое присоединение к сети газораспределения объекта капитального строительства, поступившей в адрес ООО «Фортуна+» 15.09.2017 г., Общество, руководствуясь Правилами № 1314, обязано было проверить заявку на предмет наличия всех необходимых документов, предусмотренных Правилами № 1314, и в течение 5 дней со дня поступления заявки, то есть, до 20.09.2017 г. включительно, вернуть заявителю заявку с приложенными к ней документами без рассмотрения в связи с отсутствием согласия основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента.

Однако, как следует из документов и сведений, представленных в Новосибирское УФАС России, 21.09.2017 г. ООО «Фортуна+» заключило с гр. <...> договор № 48/17-ТП о подключении (технологическом присоединении)

объектов капитального строительства к сети газораспределения от 21.09.2017 г., а также выдало заявителю технические условия № 66 на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения.

Кроме того, сторонами также были подписаны:

Акт о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению) от 20.09.2017г.;

Акт о подключении (технологическом присоединении);

Акт разграничения имущественной принадлежности от 21.09.2017г.;

Акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон от 21.09.2017г.;

Акт приемки законченного строительного объекта газораспределительной системы от 20.09.2017 г.

Таким образом, ООО «Фортуна+», не проверив своевременно заявку гр. <...> от 15.09.2017 г. на предмет наличия всех необходимых документов предусмотренных Правилами № 1314, и не вернув заявителю заявку с приложенными к ней документами без рассмотрения в течение 5 дней со дня поступления заявки, то есть, до 20.09.2017 г. включительно, в связи с неполным предоставлением документов, заключив с гр. <...> договор № 48/17-ТП с подключением (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения от 21.09.2017 г., подписав акты с готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению), о подключении (технологическом присоединении), акты разграничения имущественной принадлежности и эксплуатационной ответственности, нарушило порядок подключения к газораспределительным сетям, предусмотренный Правилами № 1314.

Частью 1 ст. 9.21 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение субъектом естественной монополии установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям.

В соответствии с Приказом ФСТ России от 15.07.2015 г. № 1410-э ООО «Фортуна +», Новосибирская область, осуществляющее деятельность в сфере транспортировки газа по трубопроводам, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе в раздел II «Транспортировка газа по трубопроводам» под регистрационным № 54.2.17.

Согласно ч. 1 ст. 23.48 КоАП РФ федеральному антимонопольному органу, его территориальным органам предоставлены полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 9.21 КоАП РФ.

На основании изложенного, ООО «Фортуна+» за нарушение Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 г. № 1314, при рассмотрении заявки гр. <...> с подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения поданной в ООО «Фортуна+» 15.09.2017 г., несет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 2 ст. 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты меры по их соблюдению. Правовая возможность исполнения существующей обязанности определяется отсутствием объективных препятствий для выполнения указанных обязанностей то есть обстоятельств, не зависящих от воли обязанного лица.

У ООО «Фортуна+» имелась возможность для соблюдения Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения путем своевременной проверки заявки гр. <...> от 15.09.2017 г. на предмет наличия всех необходимых документов предусмотренных Правилами № 1314, и возврата заявителю заявки с приложенными к ней документами без рассмотрения в течение 5 дней со дня поступления заявки, то есть, до 20.09.2017 г. включительно, в связи с отсутствием согласия основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента.

Таким образом, ООО «Фортуна+» не предприняло всех зависящих от Общества мер, необходимых и достаточных для соблюдения требований законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение субъектом естественной монополии установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Фортуна+» отнесено к субъектам малого и среднего предпринимательства и является малым предприятием.

Согласно ч. 1 ст. 3.4. Кодекса РФ об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Согласно ч. 2 ст. 3.4. Кодекса РФ об административных правонарушениях предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В силу статьи 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь частью 1 статьи 9.21, статьями 4.1.1 и 23.48, Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие отягчающих и смягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Фортуна+» (ИНН 5404456528, КПП 540401001, ОГРН 1125476035310, дата регистрации: 11.03.2012 г., юридический и почтовый адрес: 630054, г. Новосибирск, ул. Костычева, д. 5, этаж 1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «Фортуна+» (ИНН 5404456528, КПП 540401001, ОГРН 1125476035310, дата регистрации: 11.03.2012 г., юридический и почтовый адрес: 630054, г. Новосибирск, ул. Костычева, д. 5, этаж 1) меру ответственности в виде предупреждения.

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.(1)

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

(1) В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.