

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № **069/04/9.21-137/2019**

об административном правонарушении

«4» сентября 2019 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Посохова Л.В. (далее – Тверское УФАС России), рассмотрев материалы дела № 069/04/9.21-137/2019, возбужденного по части 2 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Тверское УФАС России поступило заявление М. (далее также заявитель), из которого следует, что 18.03.2019 между заявителем и АО «Газпром газораспределение Тверь» (170026, Тверская область, г. Тверь, ул. Фурманова, д. 12/4, ИНН 6900000364, КПП 695201001, ОГРН 1026900564129) заключен договор № ТОГ-ТВР-Д-000341 о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства - жилого дома по адресу: Тверская область, Калининский район, ХХХ (далее – Объект) к сети газораспределения (далее – Договор). Договор подписан сторонами без разногласий.

08.05.2019 М. обратилась в АО «Газпром газораспределение Тверь» с заявлением об изменении следующих условий Договора:

1. Исключить из технических условий, являющихся необъемлемой частью Договора, (далее – ТУ) требование разработки раздела ЭХЗ (электрохимзащита);
2. Дополнить технические условия указанием точки подключения;
3. Исключить в пункте 7.8 Договора указание о праве исполнителя проводить проверку выполнения ТУ и указать о праве исполнителя проводить мониторинг выполнения ТУ.

Письмом от 04.06.2019 № 017/3244 АО «Газпром газораспределение Тверь» сообщило об удовлетворении требования заявителя в части исключения из ТУ требования разработки раздела ЭХЗ (пункт 1 возражений заявителя). При этом изменения в Договор в виде дополнительного соглашения не вносились.

В остальной части в удовлетворении требований заявителя АО «Газпром газораспределение Тверь» отказал (пункты 2 и 3 возражений заявителя).

Заявитель полагает, что неуказание в ТУ конкретной точки подключения, а также включение в пункт 7.8 Договора указания о праве исполнителя проводить проверку выполнения ТУ (должно быть указано о праве исполнителя проводить мониторинг выполнения ТУ) противоречит требованиям Правил подключения (технологического

присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314 (далее – Правила).

05.07.2019 в отношении АО «Газпром газораспределение Тверь» возбуждено дело № 069/04/9.21-137/2019 об административном правонарушении и проведении административного расследования. Определением о возбуждении вышеуказанного дела заявитель привлечен в качестве потерпевшего.

19.07.2019 поступили пояснения по делу АО «Газпром газораспределение Тверь», из которых следует, что в адрес потерпевшего письмом от 17.07.2019 № 04/4323 направлен новый вариант технических условий от 17.07.2019 № 04/4285, взамен предыдущих от 14.03.2019 № 04/1277.

Технические условия от 17.07.2019 № 04/4285 не содержат требование о необходимости разработки раздела ЭХЗ; требования к приборам учета газа сформулированы следующим образом: в соответствии с требованиями действующего законодательства и норм технического регулирования (в ТУ от 14.03.2019 № 04/1277 требования были сформулированы следующим образом: тип и марку определить проектом).

Из пояснений потерпевшего от 24.07.2019 следует, что потерпевший получил ТУ от 17.07.2019 № 04/4285 и в настоящее время, с учетом содержания вышеуказанных ТУ, заявитель полагает, что только один пункт технических условий не соответствует требованиям Правил: в ТУ точка подключения сформулирована следующим образом – граница земельного участка (уточнить на стадии проектирования), заявитель полагает, что должно быть указано конкретное место соединения сети газораспределения с сетью газопотребления заявителя.

В соответствии со статьей 9.21 КоАП РФ нарушение субъектом естественной монополии установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям влечет административную ответственность.

Полномочия Тверского УФАС России определены Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 (приказ зарегистрировано в Минюсте России 24.08.2015 № 38653). Согласно пункту 7.12 Положения и статье 23.48 КоАП РФ Тверское УФАС России вправе в установленном законом порядке рассматривать дела об административных правонарушениях, в том числе, предусмотренных статьей 9.21 КоАП РФ.

Согласно пункту 62 Правил договор о подключении является публичным и заключается в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации, с соблюдением особенностей, определенных Правилами.

Требования к содержанию ТУ, прилагаемых к договору о подключении, приведены в пункте 75 Правил. В частности, подпунктом д) пункта 75 Правил определено, что ТУ должны содержать сведения о точке подключения (для заявителей первой категории, а также в случае отсутствия необходимости строительства исполнителем сети газораспределения до границ земельного участка заявителя).

Согласно пункту 2 Правил точка подключения - место соединения сети газораспределения исполнителя с сетью газопотребления или газораспределения заявителя.

Заявитель относится к числу заявителей первой категории. Сведения о точке подключения включены в ТУ следующим образом: точка подключения сети газораспределения – граница земельного участка (уточнить на стадии проектирования).

Позиция АО «Газпром газораспределение Тверь» изложена в письмах от 04.06.2019 № 017/3244, от 03.07.2019 № 017/3871 и от 03.09.2019 № 017/5584 и заключается в следующем.

В целях осуществления подключения Объекта потерпевшего требуется строительство исполнителем сети газораспределения до границ земельного участка потерпевшего, для этого исполнитель разрабатывает проект и только после разработки проекта будет известна конкретная точка подключения, которая, как указано в ТУ, будет расположена на границе земельного участка. Информация о конкретной точке подключения будет направлена в адрес потерпевшего незамедлительно после разработки проекта, в соответствии с положениями пункта 86 Правил, и у потерпевшего будет достаточно времени для выполнения своей части обязательств по Договору в пределах земельного участка. Учитывая вышеизложенное, исполнитель полагает, что в рассматриваемой ситуации, когда требуется строительство сети газораспределения и разработка исполнителем проекта на эту сеть, на дату заключения Договора у исполнителя отсутствует возможность указать конкретное месторасположение точки подключения, в связи с чем указана известная на эту дату информация о точке подключения – на границе земельного участка.

В соответствии с частью 2 статьи 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 или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно пункту 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что при оценке вины юридических лиц требуется установление того, что у соответствующего юридического лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном КоАП РФ. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Учитывая, что в целях осуществления подключения Объекта потерпевшего требуется строительство исполнителем сети газораспределения до границ земельного участка потерпевшего с разработкой проекта, определяющего трассу прохождения сети с учетом интересов всех заинтересованных лиц и правообладателей, в действиях исполнителя, который при заключении Договора указал известную на эту дату информацию о точке подключения «на границе земельного участка», отсутствует вина и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ.

Согласно пункту 3 Правил договор о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения и технические условия, являющиеся неотъемлемым приложением к договору о подключении, должны заключаться по **типовым формам**, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 15.06.2017 № 713.

Пункт 7 типовой формы договора, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15.06.2017 № 713, предусматривает следующую обязанность заявителя (в числе прочих): обеспечить исполнителю доступ к объектам капитального строительства для проверки выполнения технических условий и готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования к подключению и пуску газа в согласованные с исполнителем сроки, но не позднее ___ дней до дня подключения.

Пункт 7.8 Договора, подписанного сторонами, дословно повторяет содержащуюся в типовой форме договора обязанность потерпевшего: обеспечить исполнителю доступ к объектам капитального строительства для проверки выполнения технических условий и готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования к подключению и пуску газа в согласованные с исполнителем сроки, но не позднее 14 дней до дня подключения.

Пунктом 83 Правил определены существенные условия договора о подключении, к числу которых отнесены:

- перечень мероприятий (в том числе технических) по подключению, выполняемых заявителем и исполнителем, а также обязательства сторон по выполнению этих мероприятий;
- порядок осуществления исполнителем мониторинга исполнения заявителем технических условий при строительстве газопроводов от газоиспользующего оборудования до точек подключения и порядок выдачи исполнителем необходимых рекомендаций в связи с осуществлением такого мониторинга.

Согласно пункту 97 Правил мероприятия по подключению объектов капитального строительства к сети газораспределения, предусматриваемые договором о подключении, включают в себя, в том числе, мониторинг исполнителем выполнения заявителем технических условий.

Согласно подпункту б) пункта 98 Правил исполнитель обязан осуществлять мониторинг выполнения заявителем технических условий о присоединении. Осуществление указанных действий завершается составлением и подписанием обеими сторонами акта о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению

(технологическому присоединению) по **типовой форме**, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15.06.2017 № 713.

Согласно подпункту а) пункта 99 Правил исполнитель имеет право участвовать в приемке скрытых работ при строительстве заявителем газопроводов от газоиспользующего оборудования до точек подключения в рамках осуществления мониторинга выполнения заявителем технических условий о присоединении в случаях, предусмотренных договором о подключении.

Согласно подпункту г) пункта 100 Правил заявитель обязан обеспечить доступ к объектам капитального строительства исполнителя для мониторинга выполнения заявителем технических условий.

Согласно разделу 7 типовой формы договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15.06.2017 № 713, предусмотрены обязательства заявителя, в том числе, обязанность обеспечить исполнителю доступ к объектам капитального строительства для проверки выполнения технических условий и готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования к подключению и пуску газа в согласованные с исполнителем сроки.

Таким образом, Правила возлагают на заявителя обязанность обеспечить исполнителю доступ к объектам капитального строительства исполнителя для мониторинга выполнения заявителем технических условий, возлагают на исполнителя обязанность осуществить такой мониторинг с составлением акта о готовности сетей газопотребления заявителя и газоиспользующего оборудования последнего к подключению (технологическому присоединению) по утвержденной **типовой форме**, предоставляют исполнителю право участвовать в приемке скрытых работ при строительстве заявителем газопроводов от газоиспользующего оборудования до точек подключения в рамках осуществления мониторинга выполнения заявителем технических условий и возлагают на заявителя обязанность обеспечить исполнителю доступ к объекту капитального строительства для мониторинга выполнения заявителем технических условий.

Согласно пункту 104 Правил технологического присоединения запрещается навязывать заявителю услуги и обязательства, которые не предусмотрены Правилами технологического присоединения.

Мониторингом, в отличие от проверки, признается не единичное действие, и система регулярных и длительных наблюдений, по результатам которых осуществляющее мониторинг лицо готовит выводы о наблюдаемом объекте. Употребление в Договоре понятия «мониторинг» применительно к оценке исполнения потерпевшим ТУ, не налагает на потерпевшего услуги и обязательства, которые не предусмотрены Правилами.

При этом условия пункта 7.8 Договора, которым на заявителя возложена обязанность обеспечить исполнителю доступ к объектам капитального строительства для проверки выполнения технических условий и готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования к подключению и пуску газа, соответствуют разделу 7 типовой формы договора, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15.06.2017 № 713, а согласно пункту 3

Правил направляемый в адрес заявителя проект договора о подключении (технологическом присоединении) должен соответствовать вышеуказанной типовой форме.

Действия исполнителя, который в соответствии с требованиями пункта 3 Правил сформулировал условия пункта 7.8 Договора исходя из требований типовой формы договора, не нарушают Правила и в вышеуказанных действиях исполнителя отсутствует событие административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии события и (или) состава административного правонарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 1.5, 9.21, 24.5, пунктом 2 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу № 069/04/9.21-137/2019 об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденному в отношении АО «Газпром газораспределение Тверь» (ИНН 6900000364, КПП 695201001, ОГРН 1026900564129) прекратить в связи с отсутствием события и состава административного правонарушения в рассматриваемых действиях АО «Газпром газораспределение Тверь».

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

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.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России
Посохова

Л.В.