

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-13420/2023

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена 25.04.2024.

В полном объеме постановление изготовлено 26.04.2024.

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/9.21-13420/2023, возбужденного в отношении АО «Мосгаз» (<...>), в присутствии представителя АО «Мосгаз» <...>, действующего на основании доверенности от <...> № <...>, заявителя и представителя заявителя <...>, действующего на основании доверенности от <...> № <...>,

УСТАНОВИЛ:

Протоколом по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-13420/2023 (исх. от 12.04.2024 № 14862/24) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Событие административного правонарушения и его квалификация.

В Московское УФАС России поступило Заявление <...> (далее — Заявитель) на действия (бездействие) АО «Мосгаз», выразившиеся в нарушении установленного пунктом 53 Правил подключения (технологического присоединения) газоиспользующего оборудования и объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 13.09.2021 № 1547 (далее — Правила подключения), срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) объекта капитального строительства, расположенного по адресу: <...> (далее — Объект), к сети газораспределения по договору от <...> № <...> о подключении (технологическом присоединении) газоиспользующего оборудования и объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее — Договор о подключении), а также пунктов 58,72 Правил подключения.

Президиумом ФАС России были даны разъяснения № 7, утвержденные протоколом Президиума ФАС России от 30.11.2016 № 15, которые определяют порядок применения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) с учетом Правил технологического присоединения, Правил недискриминационного доступа, Правил подключения и законодательства о теплоснабжении, критерии применения статей 9.21 и 14.31 КоАП РФ, а также основания выдачи представлений об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения.

Согласно указанным разъяснениям при поступлении в антимонопольный орган заявления о нарушении антимонопольного законодательства, подготовленного в соответствии со статьей 44 Закона о защите конкуренции, но содержащего данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ, данное обращение подлежит квалификации в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ как заявление, содержащее данные,

указывающие на наличие события административного правонарушения.

Таким образом, Заявление <...> было квалифицировано как заявление, содержащее данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

По результатам рассмотрения Заявления должностным лицом Московского УФАС России установлено следующее.

Порядок подключения (технологического присоединения) газоиспользующего оборудования и объектов капитального строительства к сетям газораспределения определен Правилами подключения.

Согласно представленной информации установлено, что 18.04.2023 между <...> и АО «Мосгаз» заключен Договор о подключении и выданы технические условия № <...> (далее — ТУ).

В соответствии с пунктами 4, 5 ТУ величина максимального часового расхода газа (мощности) газоиспользующего оборудования составляет 7 м³ /час. Максимальное давление газа в точке подключения составляет 0,3 МПа, фактическое (расчетное) — 0,05 - 0,3 МПа.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 3 Договора и пунктом 6 ТУ срок подключения (технологического присоединения) Объекта к сети газораспределения составляет 135 дней с момента заключения договора.

В соответствии с пунктом 2 Правил подключения «заявители первой категории» — заявители, максимальный часовой расход газа газоиспользующего оборудования которых не превышает 42 куб. метров в час включительно с учетом расхода газа газоиспользующего оборудования, ранее подключенного в данной точке подключения, при условии, что расстояние от газоиспользующего оборудования с проектным рабочим давлением не более 0,3 МПа до сети газораспределения газораспределительной организации, в которую подана заявка о подключении, измеряемое по прямой линии (наименьшее расстояние), составляет не более 200 метров, и сами мероприятия по подключению (технологическому присоединению) предполагают строительство исполнителем до точки подключения газопроводов (без необходимости выполнения мероприятий по прокладке газопроводов бестраншейным способом) и устройство пунктов редуцирования газа (при необходимости), за исключением случаев, когда плата за подключение (технологическое присоединение) устанавливается по индивидуальному проекту.

Таким образом, <...> относится к заявителям первой категории.

Согласно пункту 53 Правил подключения срок осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) не может превышать (с учетом положений пункта 54 настоящих Правил) 135 дней — для заявителей первой категории.

Учитывая изложенное, мероприятия по подключению (технологическому присоединению) Объекта к сети газораспределения должны были быть исполнены не позднее 31.08.2023.

Однако на дату составления протокола Объект не имел подключения (технологического присоединения) к сети газораспределения.

Согласно материалам, находящимся в распоряжении Московского УФАС России, на <...> была возложена обязанность выполнения мероприятий, предусмотренных пунктами 10, 12 ТУ, в том числе строительство сети газопотребления от точки подключения до газоиспользующего оборудования.

<...> электронным письмом от 22.08.2023 № <...> направил в адрес АО «Мосгаз» уведомление о выполнении ТУ с приложением документов и предложением провести мониторинг 28.08.2023.

Вместе с тем подпунктом «д» пункта 72 Правил подключения на заявителя возложена обязанность не позднее чем за 20 рабочих дней до даты подключения (технологического присоединения), определенной в договоре о подключении, уведомить заявителя об окончании срока действия договора о подключении.

Однако согласно доводам заявителя АО «Мосгаз» не уведомило его об окончании срока действия Договора о подключении.

В свою очередь, АО «Мосгаз» не представило в адрес Московского УФАС России документы, подтверждающие уведомление заявителя об окончании срока действия Договора о подключении за 20 рабочих дней до дня подключения (технологического присоединения).

Не получив от АО «Мосгаз» уведомление об окончании срока действия Договора о подключении, а также ответ на письмо от 22.08.2023 о проведении мониторинга, <...>, будучи непрофессиональным участником правоотношений по присоединению к сетям газораспределения, направил в адрес АО «Мосгаз» электронные письма от 23.08.2023 № <...> и от 24.08.2023 № <...> с просьбой продления срока действия Договора о подключении до 30.09.2023 включительно, а не о продлении срока технических условий и не о продлении срока выполнения мероприятий по подключению.

Затем для проведения мониторинга <...> повторно письмом от 28.08.2023 № <...> направил в адрес АО «Мосгаз» уведомление о выполнении ТУ.

По итогам проведения АО «Мосгаз» мониторинга выполнения заявителем ТУ <...> были выданы акт о выявленных замечаниях от 24.08.2023 и акт о выявленных замечаниях от 30.08.2023, в связи с чем акт о готовности не был подписан.

Рассмотрев письма заявителя от 23.08.2023 и 24.08.2023, АО «Мосгаз» 02.10.2023 направило заявителю проект дополнительного соглашения к Договору о подключении, которым предусмотрено продление срока осуществления мероприятий по подключению до 01.10.2023 (РПО <...>).

Согласно информации, содержащейся на официальном сайте Почты России, данный проект дополнительного соглашения был вручен заявителю 23.10.2023.

Таким образом, указанный в направленном АО «Мосгаз» дополнительном соглашении срок продления выполнения мероприятия по подключению уже на момент его направления в адрес заявителя истек. Однако, получив данное дополнительное соглашение, <...> подписал его и направил в адрес АО «Мосгаз» письмом от 24.10.2023 № <...>, что свидетельствует о заинтересованности заявителя в подключении объекта к газораспределительным сетям и о принятии заявителем мер, направленных на сотрудничество с АО «Мосгаз» для исполнения мероприятий по Договору о подключении.

Также установлено, что заявителем повторно предпринимались попытки по продлению срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению). Так, заявителем электронным письмом от 28.11.2023 № <...> было повторно направлено предложение о внесении изменений в Договор о подключении, предусматривающее продление срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) до 31.01.2024 включительно.

Однако в нарушение предусмотренного 58 Правил подключения срока направления проекта дополнительного соглашения к договору о подключении АО «Мосгаз» лишь 19.01.2024 направило проект дополнительного соглашения к договору о подключении, которым срок осуществления мероприятий по подключению продлевается до 01.02.2024 (РПО <...>).

Таким образом, указанный в направленном АО «Мосгаз» дополнительном соглашении срок продления выполнения мероприятия по подключению на момент его получения заявителем (07.02.2024) уже истек.

Кроме того, согласно находящимся в распоряжении Московского УФАС России материалам, заявитель в письме от 19.12.2023 № <...>, направленным в адрес АО «Мосгаз» в дополнение к письму от 28.11.2023 № <...>, просил также продлить срок действия ТУ до 31.01.2024 включительно. Однако в проекте дополнительного соглашения, направленным АО «Мосгаз» в адрес <...> 19.01.2024, хотя и придерживаясь позиции о необходимости указания заявителем на продление сроков ТУ, вновь указано на продление срока выполнения мероприятий по подключению.

Так, согласно озвученным в ходе проведения административного расследования доводам АО «Мосгаз» заявителю для возможности проведения мониторинга в соответствии с пунктом 56 Правил подключения необходимо было запрашивать продление срока действия технических условий, в то время как заявитель обращался за продлением срока действия Договора о подключении, осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению), предусмотренному пунктом 58 Правил подключения.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 13 ТУ срок действия настоящих ТУ соответствует сроку выполнения мероприятий по договору о подключении (технологическом присоединении).

АО «Мосгаз», рассмотрев запрос на продление срока действия Договора и ТУ дополнительным соглашением продлило срок действия мероприятий. В то же время согласно пункту 22 типового договора, форма которого утверждена Приложением № 2 к Правилам подключения, мониторинг выполнения заявителем технических условий проводится исполнителем в отношении каждого технических условий, выданных заявителю, при условии, что срок их действия не истек.

Обуславливая невозможность проведения мониторинга по истечении срока действия ТУ, АО «Мосгаз» апеллирует именно пунктом 22 типового договора, утвержденным Приложением № 2 к Правилам подключения.

Однако выдвигание данного требования свидетельствует о формальном подходе АО «Мосгаз», так как целью направления указанных обращений <...> о продлении срока действия Договора и ТУ являлось получение возможности проведения АО «Мосгаз» повторного мониторинга выполнения мероприятий заявителем.

Кроме того, в случае получения от АО «Мосгаз» уведомления об окончании срока действия договора о подключении, обязанность по направлению которого, как было указано ранее, АО «Мосгаз» не исполнена, Заявитель бы сформулировал свой запрос именно как на продление срока действия договора о подключении.

Таким образом, вследствие того, что АО «Мосгаз» систематически направляет заявителю проекты дополнительных соглашений, содержащих такой срок продления осуществления мероприятий по подключению, который на момент получения дополнительного соглашения заявителем уже истекает, мониторинг выполнения заявителем ТУ при данных обстоятельствах не может быть проведен.

АО «Мосгаз», объясняя позднее направление проектов дополнительных соглашений в адрес заявителя, сообщает о том, что с заявителем для подписания дополнительных соглашений изначально связывались в рабочем порядке, однако в адрес Московского УФАС России не представлены документы и материалы, подтверждающие доводы АО «Мосгаз».

Также необходимо отметить, что АО «Мосгаз» имело возможность в порядке пункта 58 Правил подключения продлить срок осуществления мероприятий на срок, не превышающий 6 месяцев, учитывая затягивание со стороны АО «Мосгаз» сроков ответа на просьбу заявителя о продлении сроков, чего профессиональным участником данных правоотношений сделано не было.

Исходя из вышеизложенного, АО «Мосгаз» в нарушение пункта 72 Правил подключения, не

направив заявителю, не являющемуся профессиональным участником сложившихся правоотношений, уведомление об окончании срока действия ТУ и не разъяснив порядок продления ТУ для обеспечения в дальнейшем возможности проведения повторного мониторинга выполнения заявителем ТУ, тем самым возложило на него обязанность по установлению смысла и содержания профессиональных терминов, содержащихся в Правилах подключения, что, в свою очередь, привело к затягиванию сроков по подключению (технологическому присоединению) Объекта к сети газораспределения.

Пунктом 58 Правил подключения установлено, что в случае если мероприятия по подключению (технологическому присоединению), выполняемые заявителем, не могут быть осуществлены в срок, предусмотренный заключенным договором о подключении, срок осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) может быть продлен по инициативе заявителя (за исключением случая установления срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) в соответствии с пунктом 57 Правил подключения).

Для продления указанного срока заявитель не позднее чем за 10 рабочих дней до даты подключения (технологического присоединения), определенной в договоре о подключении, направляет исполнителю предложение о внесении изменений в договор о подключении, предусматривающее продление срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению).

Исполнитель в течение 5 рабочих дней со дня получения указанного предложения направляет заявителю подписанный со стороны исполнителя проект дополнительного соглашения к договору о подключении, которым продлевается срок осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению), осуществляемых исполнителем и заявителем в соответствии с пунктом 61 Правил подключения.

Однако в нарушение вышеизложенных норм АО «Мосгаз» по итогам рассмотрения поступивших от заявителя писем от 23.08.2023 № <...> и от 24.08.2023 № <...> лишь 02.10.2023 направило проект дополнительного соглашения к договору о подключении, которым срок осуществления мероприятий по подключению продлевается до 01.10.2023, (РПО <...>), то есть спустя 40 календарных дней (28 рабочих дней) со дня получения предложения от заявителя.

Таким образом, указанный в направленном АО «Мосгаз» дополнительном соглашении срок продления выполнения мероприятия по подключению на момент его направления в адрес заявителя уже считался истекшим.

Также по итогам рассмотрения письма от 28.11.2023 № <...> АО «Мосгаз» лишь 19.01.2024 направило заявителю подписанный проект дополнительного соглашения к договору о подключении с продлением срока осуществления мероприятий по подключению до 01.02.2024 (РПО <...>), то есть спустя 52 календарных дня (32 рабочих дня) со дня получения предложения от заявителя.

Согласно информации, содержащейся на официальном сайте Почты России, данный проект дополнительного соглашения прибыл в место вручения и был вручен заявителю лишь 07.02.2024, то есть на момент получения заявителем дополнительного соглашения указанный в нем срок продления выполнения мероприятия по подключению уже истек.

Вместе с тем доводы АО «Мосгаз» о том, что поступившие от заявителя предложения о продлении срока от 23.08.2023 № <...> и от 24.08.2023 № <...> подлежат рассмотрению на основании принципа свободного волеизъявления сторон, не находят своего подтверждения в действующем законодательстве.

Предусмотренная пунктом 58 Правил подключения обязанность исполнителя по направлению подписанного проекта дополнительного соглашения к договору о подключении в течение 5 рабочих дней со дня получения предложения заявителя не ставится в зависимость от

соблюдения со стороны заявителя срока направления такого предложения.

Кроме того, учитывая неуведомление заявителя АО «Мосгаз» об окончании срока действия Договора о подключении, первое предложение о продлении срока было направлено заявителем 23.08.2023, то есть за 6 рабочих дней до даты подключения (технологического присоединения), определенной в Договоре о подключении, что на 4 рабочих дня превышает срок, предусмотренный пунктом 58 Правил подключения, что не свидетельствует о злоупотреблении заявителем своими правами, предусмотренными Правилами подключения.

В то время как АО «Мосгаз», являясь профессиональным участником сложившихся правоотношений, систематически нарушает срок рассмотрения предложений заявителя и направления ему подписанного проекта дополнительного соглашения к Договору о подключении. При этом направляемые дополнительные соглашения содержат такой срок продления осуществления мероприятий по подключению, который на момент отправки либо получения заявителем уже является истекшим.

На АО «Мосгаз» как профессионального участника сложившихся правоотношений императивно возложена обязанность по соблюдению предусмотренных Правилами подключения обязанностей, в том числе по соблюдению срока направления проекта дополнительного соглашения к договору о подключении, предусматривающего срок продления осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению), при получении соответствующего предложения от заявителя.

Согласно пункту 22 типового договора, форма которого утверждена Приложением № 2 к Правилам подключения, мониторинг выполнения заявителем технических условий проводится исполнителем в отношении каждого технических условий, выданных заявителю, при условии, что срок их действия не истек.

Таким образом, сложилась ситуация, при которой АО «Мосгаз» систематически направляет заявителю проекты дополнительных соглашений, содержащие такой срок продления осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению), который на момент получения дополнительного соглашения заявителем уже истек, что исключает возможность проведения мониторинга выполнения заявителем ТУ для подключения (технологического присоединения) Объекта к сети газораспределения.

В действиях АО «Мосгаз» установлен факт нарушения пункта 58 Правил подключения в части несоблюдения срока направления заявителю подписанного исполнителем проекта дополнительного соглашения к договору о подключении, предусматривающего продление срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению).

Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России в действиях АО «Мосгаз» установлен факт нарушения части 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения — город Москва.

Время совершения административного правонарушения — 31.08.2023, рабочий день, следующий за днем окончания предусмотренного пунктом 58 Правил подключения срока направления заявителю подписанного исполнителем проекта дополнительного соглашения к договору о подключении.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ 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.

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

Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина АО «Мосгаз» заключается в нарушении пункта 58 Правил подключения, выразившегося в несоблюдения срока направления заявителю подписанного исполнителем проекта дополнительного соглашения к договору о подключении, предусматривающего продление срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению).

За указанные действия предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Вместе с тем частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ предусмотрена ответственность за повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-19536/2022 (исх. от 02.02.2023 № НП/4995/23) АО «Мосгаз» признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ (штраф оплачен 20.03.2023).

Таким образом, при рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении в отношении АО «Мосгаз» установлен факт повторного совершения АО «Мосгаз» административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ, в период, когда лицо являлось подвергнутым административному взысканию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Исходя из изложенного, ответственность в соответствии частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ за нарушение Правил подключения, выразившегося в несоблюдении срока направления заявителю подписанного исполнителем проекта дополнительного соглашения к договору о подключении, предусматривающего продление срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению), при получении соответствующего предложения от заявителя, несет юридическое лицо АО «Мосгаз».

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность АО «Мосгаз», не установлено.

Согласно части 2 статьи 9.21 КоАП РФ повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от шестисот тысяч до одного миллиона рублей.

На основании вышеизложенного, с учетом положений части 3 статьи 4.1 КоАП РФ, а также с учетом части 2 статьи 9.21 КоАП РФ необходимо применить штраф в размере 600 000 (шестьсот тысяч) рублей 00 копеек.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 4.1 КоАП РФ, на основании части 2 статьи 9.21 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать АО «Мосгаз» (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 600 000 (шестьсот тысяч) рублей.

Согласно части 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.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена в федеральный бюджет через банк или иную кредитную организацию на счет федерального казначейства по следующим реквизитам с указанием УИН, содержащегося в образце платежного поручения, приложенного к настоящему постановлению:

<...>.

Копии документов, подтверждающих оплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, в письменном виде по адресу: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1 или в электронном виде на адрес электронной почты: **to77@fas.gov.ru**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток 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.

Приложение: копия платежного поручения в 1 экз.