

ПОСТАНОВЛЕНИЕ о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-19536/2022

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена 30.01.2023.

В полном объеме постановление изготовлено 31.01.2023.

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России «...», рассмотрев протокол № 077/04/9.21-19536/2022 (исх. от 24.01.2023 № 3030/23) и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/9.21-19536/2022, возбужденного в отношении АО «Мосгаз» (дата регистрации в качестве юридического лица 28.12.2012, ОГРН: 1127747295686, ИНН 7709919968, КПП: 770901001, адрес: 105120, г. Москва, пер. Мрузовский, д. 11), в присутствии представителя АО «Мосгаз» «...», действующего на основании доверенности от 30.12.2022 № 20-03/371, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела № 077/04/9.21-19536/2022 об административном правонарушении в соответствии со статьей 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Протоколом по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21- 19536/2022 (исх. от 24.01.2023 № 3030/23) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В Московское УФАС России поступило Заявление «...» (далее — Заявитель), на действия (бездействие) АО «Мосгаз», выразившиеся в нарушении установленного пунктом 28 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), в части нарушения срока направления проекта договора о подключении объекта капитального строительства к сети газораспределения.

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» 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 «...» необходимо квалифицировать как заявление, содержащее данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

По результатам рассмотрения заявления Московским УФАС России установлено следующее.

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

подключения.

В соответствии с пунктом 29 Правил подключения основанием для отказа от заключения договора о подключении является отсутствие технической возможности подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сети газораспределения исполнителя (далее - мотивированный отказ от заключения договора о подключении). В случае наличия технической возможности подключения отказ исполнителя от заключения договора о подключении не допускается.

Согласно представленной информации установлено, что 08.09.2022 «...» в адрес АО «Мосгаз» направлена заявка о подключении объекта капитального строительства, расположенного по адресу: «...» (далее — Объект) с приложением ситуационного плана (далее — Заявка № 1).

В соответствии с пунктом 16 Правил подключения К заявке о подключении, направляемой заявителем единому оператору газификации, региональному оператору газификации или исполнителю, прилагаются следующие документы:

а) ситуационный план;

б) топографическая карта земельного участка заявителя в масштабе 1:500 (со всеми наземными и подземными коммуникациями и сооружениями), согласованная с организациями, эксплуатирующими указанные коммуникации и сооружения (не прилагается, если заказчик - физическое лицо);

в) копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом право на объект капитального строительства и (или) земельный участок, на котором расположены (будут располагаться) объекты капитального строительства заявителя (не требуется в случае подачи заявки о подключении в рамках раздела VII настоящих Правил). В случае отсутствия правоустанавливающих документов на земельный участок при осуществлении строительства, реконструкции в рамках реализации программы реновации жилищного фонда в г. Москве заявитель представляет копию схемы расположения земельного участка или земельных участков на кадастровом плане территории, утвержденной уполномоченным органом исполнительной власти г. Москвы. При осуществлении строительства, реконструкции объекта федерального значения, объекта регионального значения или объекта местного значения на земельном участке или земельных участках, образованных из земель и (или) земельных участков, указанных в части 7.3 статьи 51 Градостроительного кодекса Российской Федерации, заявитель представляет реквизиты утвержденного проекта межевания территории либо копию схемы расположения земельного участка или земельных участков на кадастровом плане территории;

г) доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия представителя заявителя (в случае, если заявка о подключении подается представителем заявителя);

д) расчет максимального часового расхода газа (не прилагается, если планируемый максимальный часовой расход газа не более 7 куб. Метров);

е) документы, предусмотренные пунктом 106 настоящих Правил, в случае предоставления технических условий при уступке мощности;

ж) копия разработанной и утвержденной в соответствии с законодательством Российской Федерации документации по планировке территории (проект планировки территории и проект межевания территории), предусматривающей строительство сети газопотребления в пределах территории, подлежащей комплексному развитию, в случае осуществления подключения (технологического присоединения), предусмотренного пунктом 97 настоящих Правил;

з) копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом право на домовладение (объект индивидуального жилищного строительства или

часть жилого дома блокированной застройки) и земельный участок, на котором расположено домовладение заявителя, а также страховой номер индивидуального лицевого счета и идентификационный номер налогоплательщика (в случае подачи заявки о подключении в рамках раздела VII настоящих Правил).

Согласно пункту 27 Правил подключения в случае несоблюдения заявителем требований, предъявляемых к содержанию заявки о подключении и составу прилагаемых документов и сведений, указанных в пунктах 11 и 16 настоящих Правил, исполнитель в течение 3 рабочих дней со дня получения указанной заявки направляет заявителю уведомление о необходимости в течение 20 рабочих дней со дня его получения представить недостающие документы и (или) сведения и приостанавливает рассмотрение заявки о подключении до получения недостающих документов и сведений.

Указанное уведомление исполнитель направляет заявителю любым доступным способом по собственному выбору (почтовое отправление, электронное сообщение по адресу электронной почты заявителя (при наличии), личный кабинет заявителя, подсистема единого личного кабинета на едином портале и региональном портале).

В ответ на Заявку № 1 09.09.2022 АО «Мосгаз» уведомило заявителя об отсутствии необходимых документов, предусмотренных пунктом 16 Правил подключения.

В связи с непредставлением Заявителем в течение 20 рабочих дней недостающих документов Заявка от 08.09.2022 была аннулирована, о чем «...» направлено уведомление по электронной почте.

Вместе с тем 30.09.2022 «...» 30.09.2022 в электронную систему документооборота АО «Мосгаз» направлена заявка о подключении (технологического присоединения) Объекта к сети газораспределения с приложением ситуационного плана (рег. № 50/07-2411/22) (далее — Заявка № 2).

В ответ на Заявку № 2 04.10.2022 АО «Мосгаз» уведомило заявителя об отсутствии необходимых документов, предусмотренных пунктом 16 Правил подключения.

Согласно представленным документам и сведениям 04.10.2022 и 05.10.2022 «...» направлены в адрес АО «Мосгаз» недостающие документы по Заявке № 2.

В силу пункта 28 Правил технологического присоединения при представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 11 и 16 настоящих Правил, в полном объеме исполнитель направляет заявителю подписанный со своей стороны проект договора о подключении в 3 экземплярах любым доступным способом (почтовое отправление, электронное сообщение на адрес электронной почты заявителя (при наличии), личный кабинет заявителя) в течение 15 рабочих дней со дня получения заявки о подключении, за исключением случаев, указанных в подпунктах «а» - «в» настоящего пункта.

Таким образом, АО «Мосгаз» надлежало направить подписанный проект договора о подключении (технологическом присоединении) в адрес «...» не позднее 26.10.2022.

Вместе с тем на дату 29.11.2022 проект договора о подключении в адрес Заявителя не направлялся что и послужило основанием для обращения в антимонопольный орган.

Согласно документам и сведениям, представленным АО «Мосгаз» в материалы настоящего дела № 077/04/9.21-19536/2022 об административном правонарушении по итогам рассмотрения Заявки № 2 21.10.2022 АО «Мосгаз» подготовлено сопроводительное письмо № 50/05-3905/22 и проект договора № МГ-ДДТП-13540 о подключении (технологическом присоединении) Объекта к сети газораспределения (далее — Договор), а также технические условия на подключение № 48-17-1036/22, являющиеся неотъемлемым приложением к Договору.

Вместе с тем, указанное сопроводительное письмо, а также проект Договора о подключении были направлены в адрес Заявителя по электронной почте только 05.12.2022, что подтверждается скриншотом отправки электронного письма, представленным в материалы настоящего дела № 077/04/9.21-19536/2022 об административном правонарушении.

Также 18.01.2023 АО «Мосгаз» в адрес Московского УФАС России направлены дополнения к возражениям по делу № 077/04/9.21-19536/2023 об административном правонарушении исх. № 01-17-617/23 (вх. от 18.01.2023 № 3448-ЭП/23) (далее также — Возражения от 18.01.2023), в которых АО «Мосгаз» ссылается на часть 4 статьи 2.1 КоАП РФ, согласно которой юридическое лицо не подлежит административной ответственности за совершение административного правонарушения, за которое должностное лицо или иной работник данного юридического лица привлечены к административной ответственности либо его единоличный исполнительный орган, имеющий статус юридического лица, привлечен к административной ответственности, если таким юридическим лицом были приняты все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Вместе с тем в своих Возражениях от 18.01.2023 АО «Мосгаз» указывает на то, что газораспределительной организацией своевременно рассмотрена заявка Швецова К.А. и подготовлен проект договора о подключении (технологическом присоединении), а позднее направление проекта договора о подключении (технологическом присоединении) явилось следствием действий ответственного работника. В связи с этим АО «Мосгаз» считает, что вина в действиях газораспределительной организации отсутствует.

Также АО «Мосгаз» указывает на то, что своевременное рассмотрение заявок на подключение (технологическое присоединение) к сетям газоснабжения и направление подготовленного проекта договора о подключении возлагается на начальника Управления по реализации инвестиционных проектов АО «Мосгаз» со ссылкой на должностную инструкцию указанного должностного лица.

Вместе с тем само по себе наделение должностного лица определенными должностными обязанностями не может свидетельствовать о том, что юридическим лицом были приняты все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность. Наделяя должностное лицо определенными должностными обязанностями юридическое лицо предполагает добросовестное и надлежащее исполнение указанных обязанностей со стороны должностного лица, а также необходимость создания всех необходимых условий для надлежащего их исполнения. Иное толкование вышеуказанных положений КоАП РФ в данном конкретном спорном юридическом случае позволит юридическому лицу необоснованно уклониться от обязанности по соблюдению не только требований действующего законодательства, но и от обязанности по соблюдению контроля за деятельностью его должностных лиц.

Доказательств, свидетельствующих о наличии объективных препятствий для соблюдения АО «Мосгаз» приведенных требований нормативных правовых актов Российской Федерации в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась, в материалах дела не имеется.

Нормы статьи 9.21 КоАП РФ являются специальными, регулируют ответственность за совершение правонарушения субъектом естественной монополии, правовое положение которого обуславливает повышенный контроль его хозяйственной деятельности со стороны государства и специальные меры государственного понуждения к исполнению своих обязанностей, в том числе посредством привлечения к административной ответственности.

Таким образом, АО «Мосгаз», являясь субъектом естественной монополии, должно соблюдать

все обязанности, которыми наделен указанный субъект, в том числе по соблюдению Правил подключения. Довод юридического лица об отсутствии вины АО «Мосгаз» ввиду бездействия должностного лица подлежит отклонению, так как АО «Мосгаз» не были предприняты все меры для соблюдения Правил подключения.

Учитывая изложенное АО «Мосгаз» нарушен срок направления в адрес Заявителя подписанного проекта договора о подключении в срок, установленный пунктом 28 Правил подключения.

Место совершения административного правонарушения — город Москва.

Дата нарушения — 27.10.2022 — рабочий день, следующий за окончанием срока, в который АО «Мосгаз» надлежало направить в адрес «...» проект договора о подключении Объекта к сетям газораспределения.

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.

Вина АО «Мосгаз» заключается в нарушении пункта 28 Правил подключения, выразившиеся в ненаправлении в адрес Заявителя проекта договора о подключении Объекта к сетям газораспределения в установленный срок.

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.

Частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ установлена ответственность за 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.

В Московское УФАС России поступили письменные возражения АО «Мосгаз» по делу № 077/04/9.21-19536/2022 об административном правонарушении исх. от 27.01.2023 № 01-17-1353/23 (вх. от 27.01.2023 № 5885-ЭП/22) (далее — Возражения от 27.01.2023), согласно которым АО «Мосгаз» ходатайствует о прекращении производства по делу № 077/04/9.21-19536/2022 об административном правонарушении с применением малозначительности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ.

В своих Возражениях от 27.01.2023 АО «Мосгаз» указывает на то, что Заявителем не был подписан направленный в его адрес проект Договора, из чего следует, что каких-либо негативных последствий, вызванных смещением сроков направления проекта Договора, не наступило.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное разрешать дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как указано в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является 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.

Согласно пункту 18 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Оценив доводы заявленного ходатайства, сопоставив изложенные в ходатайстве обстоятельства с фактическими обстоятельствами дела, должностное лицо приходит к выводу о том, что характер действий АО «Мосгаз» по направлению в адрес заявителя проекта договора **о подключении Объекта к сетям газораспределения** за рамками установленного пунктом 28 Правил подключения срока свидетельствует об отсутствии возможности квалификации правонарушения в рассматриваемом случае как малозначительного.

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.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к ответственности за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

На момент рассмотрения дела № 077/04/9.21-19536/2022 об административном правонарушении срок давности привлечения не истек.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.5, 23.48, 29.9 КоАП РФ, на основании части 1 статьи 9.21 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать АО «Мосгаз» (дата регистрации в качестве юридического лица 28.12.2012, ОГРН: 1127747295686, ИНН 7709919968, КПП: 770901001, адрес: 105120, г. Москва, пер. Мрузовский, д. 11) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

