

ПОСТАНОВЛЕНИЕ о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-1019/2023

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена 15.03.2023.

В полном объеме постановление изготовлено 16.03.2023.

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России «...», рассмотрев протокол № 077/04/9.21-1019/2023 (исх. от 07.03.2023 № 9833/23) и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/9.21-1019/2023, 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 посредством видеоконференц-связи представителя АО «Мосгаз» «...», действующего на основании доверенности от 30.12.2021 № 20-03/442, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела № 077/04/9.21-1019/2023 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 № 077/04/9.21-1019/2023 (исх. от 07.03.2023 № 9833/23) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В Московское УФАС России из ФАС России поступило Заявление «...» (вх. от 30.12.2022 № 90326-ЭП/23) 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), срока направления в адрес Заявителя подписанного проекта договора о подключении (технологического присоединения к сети газораспределения (далее — Договор о подключении)).

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 «...» 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) объектов капитального к сетям газораспределения установлен Правилами подключения.

При проведении анализа представленной информации установлено, что 01.11.2022 «...» в адрес АО «Мосгаз» направлена заявка № 16221 о подключении объекта капитального строительства, расположенного по адресу:«...» (далее — Объект) и зарегистрирована в АО «Мосгаз» 09.11.2022 № 50/07-2830/22 (далее — Заявка).

В соответствии с представленной АО «Мосгаз» информации Московским УФАС России установлено, что после начала работы над Заявкой от Заявителя стало известно, что в период её рассмотрения земельный участок был разделен на 3 части, в связи с чем ранее направленные документы являются неактуальными.

Вместе с тем 27.11.2022 Заявителем в АО «Мосгаз» представлены новые выписки из ЕГРН в отношении Объекта на участки с кадастровыми номерами «...», «...», «...».

В этой связи срок для направления проекта договора в адрес Заявителя исчисляется после предоставления им сведений и документов, предусмотренных пунктами 11 и 16 Правил подключения, в полном объеме, то есть с 28.11.2022.

В силу абзаца 1 пункта 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.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 28 Правил подключения 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, проект Договора должен быть направлен в адрес Заявителя не позднее 16.12.2022.

Согласно представленной информации проект Договора № МГ-ДДТП-14377 о подключении (технологическом присоединении) газоиспользующего оборудования и объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее — Проект договора 1) и технические условия № 48-17-1260/22, являющиеся неотъемлемым приложением к Проекту договора (далее — ТУ) АО «Мосгаз» в адрес «...» направлены только 23.12.2022.

Таким образом, АО «Мосгаз» нарушен срок направления в адрес Заявителя проекта договора о подключении (технологическом присоединении), установленный пунктом 28 Правил подключения.

Вместе с тем пунктом 11 ТУ предусмотрено проектирование и строительство газопровода D = 63 мм, ориентировочной протяженностью 101 м, полиэтилен, максимальное рабочее давление 0,005 МПа, подземный тип прокладки.

В соответствии с пунктом 53 Правил подключения срок осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) не может превышать 135 дней.

Пунктом 53 Правил подключения установлено, что, если мероприятия по подключению (технологическому присоединению) заявителей первой категории предусматривают

особенности, срок осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) продлевается не более чем на 30 дней в случае пересечения сети газораспределения с коммуникациями ресурсоснабжающих организаций и (или) автомобильными дорогами местного значения;

В соответствии с Проектом договора и ТУ имеет место пересечение сети газораспределения с автомобильными дорогами местного значения.

Согласно пункту 3 Проекта договора срок выполнения мероприятий по подключению (технологическому присоединению) Объекта составляет 165 дней со дня заключения договора.

При этом Заявителем в материалы настоящего дела № 077/04/9.21-1019/2023 об административном правонарушении представлена топографическая съемка, на которой указан газопровод низкого давления  $D = 110$  мм, расположенный в 5 метрах от границы земельного участка «...».

Вместе с тем в соответствии с имеющейся у Московского УФАС России информации до 01.09.2022 объекты газового хозяйства, расположенные в границах ТиНАО города Москвы находились в ведении АО «Мособлгаз». Следовательно, до 01.09.2022 АО «Мособлгаз» осуществляло подключение объектов капитального строительства, находящихся на территории ТиНАО города Москвы, к сетям газораспределения.

При проведении административного расследования по настоящему делу № 077/04/9.21-1019/2023 об административном правонарушении в адрес АО «Мосгаз» и АО «Мособлгаз» направлены запросы с уточнением информации относительно балансовой принадлежности газопровода, расположенного в 5 метрах от границы земельного участка «...».

По результатам рассмотрения указанных запросов Московским УФАС России установлено, что по улице Речная на территории деревни Троицкое поселения Щаповское города Москвы проложен распределительный газопровод низкого давления  $D = 110$  мм с кадастровым номером 77:00:0000000:69954, собственником которого является АО «Мособлгаз».

Указанный газопровод в составе сети газораспределения деревни Троицкое поселения Щаповское города Москвы был передан АО «Мособлгаз» в АО «Мосгаз» по договору аренды имущества от 01.09.2022 № 22МГ-ДА-1660/204/12-2022.

Вместе с тем АО «Мосгаз» письмом исх. от 17.02.2023 № 01-17-3155/23 (вх. от 17.02.2023 № 11288-ЭП/23) проинформировало Московское УФАС России о том, что информация о вышеуказанном газопроводе низкого давления, проложенном вблизи участка заявителя, в полученных от АО «Мособлгаз» сведениях электронного архива, отсутствовала.

Только лишь в рамках административного расследования по настоящему делу № 077/04/9.21-1019/2023 об административном правонарушении АО «Мосгаз» выявлена исполнительно-бумажная документация, подтверждающая, что газопровод низкого давления, проложенный вблизи участка Заявителя, введен в эксплуатацию и включен в состав имущества, переданного в аренду АО «Мосгаз».

В соответствии с вновь выявленными обстоятельствами АО «Мосгаз» подготовило скорректированный комплект документов, в рамках которого предусматривается подключение объектов «...» от газопровода низкого давления, расположенного на расстоянии 5 метров от границы земельного участка Заявителя. Скорректированный проект договора № МГ-ДДТП-14377 (далее — Проект договора 2) о подключении (технологическом присоединении) 17.02.2023 направлен Заявителю по электронному адресу, указанному в Заявке.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 11 Проекта договора 1 размер платы

за подключение (технологическое присоединение) Объекта составляет 5 317 407 (пять миллионов триста семнадцать тысяч четыреста семь) рублей. При этом в соответствии с пунктом 11 Проекта договора 2 размер платы за подключение (технологическое присоединение) Объекта составляет 1 785 485 (один миллион семьсот восемьдесят пять тысяч четыреста восемьдесят пять) рублей.

Таким образом, АО «Мосгаз» навязаны невыгодные условия по подключению (технологическому присоединению) Объекта в части установления неверного размера платы за подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения.

В силу пункта 80 Правил подключения запрещается навязывать заявителю услуги и обязательства, которые не предусмотрены настоящими Правилами.

Неверное установление газораспределительной организацией источника газификации объекта и срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) Объекта к сетям газораспределения, установленных Проектом договора и ТУ, и, как следствие, установление неверного размера платы за подключение, нарушает права Заявителя.

На газораспределительную организацию возлагается не только обязанность по осуществлению непосредственно мероприятий по подключению (технологическому присоединению) к сетям газоснабжения, но и целого ряда подготовительных мероприятий, необходимых для осуществления такого подключения, в том числе определение комплекса мероприятий по подключению и составление технических условий.

Неверно определяемые условия договора и ошибочно составленные технические условия ущемляют именно права заявителя, а не газораспределительную организацию, которая, в свою очередь, с учетом баланса интересов сторон, статуса сторон, значимости услуги по подключению (технологическому присоединению), своевременно обязана предпринимать все зависящие от нее меры для установления правильной, оптимальной схемы подключения, отвечающей требованиям законодательства на любой стадии заключения и исполнения договора.

Таким образом, неверное установление АО «Мосгаз» источника газификации Объекта явилось следствием установления неверного срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) Объекта к сети газораспределения.

Учитывая изложенное, АО «Мосгаз» навязаны Заявителю услуги и обязательства в части определения источника газоснабжения Объекта, что повлекло навязывание неверного срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) к сетям газоснабжения, установленные Проектом договора и ТУ.

Вместе с тем 12.12.2022 АО «Мосгаз» в адрес Московского УФАС России направлены возражения по делу № 077/04/9.21-1019/2023 об административном правонарушении исх. от 14.03.2023 № 01-17-4863/23 (вх. от 14.03.2023 № 16247-ЭП/23) (далее также - Возражения), 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 АО «Мосгаз» указывает на то, что газораспределительной организацией своевременно рассмотрена заявка «...» 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 в Возражениях 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 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.

Таким образом, АО «Мосгаз» нарушен пункт 28 Правил подключения в части нарушения срока направления в адрес Заявителя проекта договора о подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения по заявке от 09.11.2022, а также пункт 80 Правил подключения в части навязывания Заявителю услуг и обязательств в части неверного определения источника газоснабжения Объекта и, соответственно, срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) к сетям газоснабжения, установленные Проектом договора и ТУ.

Место совершения административного правонарушения — город Москва.

Дата нарушения — 19.12.2022 — дата, следующая за датой, в которую АО «Мосгаз» надлежало направить в адрес «...» проект договора о подключении Объекта к сетям газоснабжения, соответствующий положениям Правил подключения.

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, выразившегося в ненаправлении в адрес Заявителя проекта договора о подключении Объекта к сетям газораспределения в установленный срок, а также в нарушении пункта 80 Правил подключения, выразившегося в навязывания Заявителю услуг и обязательств в части неверного определения источника газоснабжения Объекта и срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) к сетям газоснабжения, установленные Проектом договора и ТУ.

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 ходе рассмотрения дела № 077/04/9.21-1019/2023 об административном правонарушении АО «Мосгаз» было заявлено ходатайство исх. от 14.03.2023 № 01-17-4863/23 (вх. от 14.03.2023 № 16247-ЭП/23) о применении малозначительности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ в связи с отзывом «...» заявления на действия газораспределительной организации и прекращением производства по делу № 077/04/9.21-1019/2023 об административном правонарушении.

Рассмотрев данное ходатайство, должностное лицо антимонопольного органа не усматривает оснований для его удовлетворения.

Так, заявление «...» на основании разъяснений Президиума ФАС России № 7, утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 30.11.2016 № 15, было рассмотрено антимонопольным органом как заявление, содержащее данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 24.5 КоАП РФ установлен исчерпывающий перечень обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, при наличии которых орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, выносят постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении. Данный перечень является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Вместе с тем отзыв жалобы (заявления) потерпевшим лицом не является обстоятельством,

исключающим производство по делу об административном правонарушении.

Кроме того, нормы КоАП РФ не предусматривают возможности отзыва заявления о совершенном правонарушении. Также КоАП РФ не содержит норм, согласно которым производство по делу об административном правонарушении может быть прекращено на основании урегулирования разногласий с потерпевшим.

Учитывая изложенное, у должностного лица отсутствуют основания для прекращения производства по делу № 077/04/9.21-1019/2023 об административном правонарушении.

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, а также навязывание Заявителю услуг и обязательств в части неверного определения источника газоснабжения Объекта и, соответственно, срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) к сетям газоснабжения, установленные Проектом договора и ТУ, свидетельствует об отсутствии возможности квалификации правонарушения в рассматриваемом случае как малозначительного. Так, должностное лицо обращает внимание на неоднократный характер действий АО «Мосгаз» в части ненаправления договора в установленный законом срок (дела об административных правонарушениях № 077/04/9.21-17276/2022, № 077/04/9.21-19536/2022). Кроме того, неосведомленность АО «Мосгаз» о полном перечне имущества, находящегося на его балансе, в том числе газопровода низкого давления D = 110 мм, расположенного в 5 метрах от границы земельного участка «...», могло повлечь нарушения при подготовке договоров и иных собственников земельных участков, расположенных по адресу: г. Москва, пос. Щаповское, дер. Троицкая, ул. Речная.

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 № 077/04/9.21-1019/2023 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.