



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа по
делу № 03-17/30-2017 об административном правонарушении
(ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена: 19.06.2017 года
В полном объеме изготовлено: 22.06.2017 года

22 июня 2017 года

город Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <.....>, рассмотрев на основании ст. 23.48 КоАП РФ и в порядке ст. 29.7. КоАП РФ протокол об административном правонарушении и другие материалы дела в отношении должностного лица Акционерного общества «ГАЗЭКС» (623428, г. Каменск-Уральский, ул. Мусоргского, д. 4, ИНН/КПП 6612001379/661201001 (далее - АО «ГАЗЭКС») – <.....> (паспорт сер. <.....> № <.....> место жительства: <.....>),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ явилось заявление <.....> (вх. № 01-10704 от 08.07.2016). Событие предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в нарушении Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утв. постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314 (далее – Правила № 1314).

Дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ возбуждено 05.06.2017 путем составления ведущим специалистом-экспертом отдела ограничения монополистической деятельности Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области Смирновой О.Е. в соответствии с ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении в отсутствие потерпевшего <.....>, а также в отсутствие <.....>, извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени составления протокола, что подтверждается уведомлением о вручении 01.06.2017 заказного письма по месту жительства (исх. № 7658 от 24.05.2017), но с участием допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность б/н от 05.06.2017).

Определением от 05.06.2017 рассмотрение дела назначено на 19.06.2017, когда и была объявлена резолютивная часть постановления.

Дело в соответствии с ч. 3 ст. 25.2 и ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ рассмотрено в отсутствие потерпевшего <.....>, а также в отсутствие <.....>, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ, что подтверждается уведомлением о вручении 14.06.2017 заказного письма (исх. № 8476 от 07.06.2017), но с участием ранее допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность б/н от 20.01.2017), который счёл возможным рассмотреть дело только с его участием.

Отводов не заявлено, а обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения данного дела данным должностным лицом (ст. 29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу участвующих в нём лиц (ст. 25.12 КоАП РФ), не выявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо Свердловского УФАС России пришло к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст. 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

1. Событие предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в нарушении Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утв. постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314 (далее – Правила № 1314).

Правила № 1314 определяют порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям газораспределения объектов капитального строительства (п. 1).

В Правилах № 1314 используются следующие понятия (п. 2):

«подключение (технологическое присоединение)» объекта капитального строительства к сети газораспределения» - совокупность организационных и технических действий, включая врезку и пуск газа, дающих возможность подключаемому объекту капитального строительства использовать газ, поступающий из сети газораспределения;

«заявитель» - юридическое или физическое лицо, являющееся правообладателем земельного участка, намеренное осуществить или осуществляющее на нем строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к сети газораспределения или подключение (технологическое присоединение) построенного на своем земельном участке объекта капитального строительства к сети газораспределения;

«исполнитель» - газораспределительная организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании сетью газораспределения, к которой планируется подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства;

«точка подключения» - место соединения сети газораспределения исполнителя с сетью газопотребления объекта капитального строительства;

«фактическое присоединение» - комплекс технических мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) объектов исполнителя и объектов заявителя с осуществлением пуска газа на объекты заявителя.

Согласно п. 3 Правил № 1314 подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сети газораспределения осуществляется в следующем порядке:

а) направление исполнителю запроса о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения (далее - технические условия);

б) выдача технических условий;

в) направление исполнителю заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее соответственно - договор о подключении, заявка о подключении (технологическом присоединении));

г) заключение договора о подключении;

д) выполнение мероприятий по подключению (технологическому присоединению), предусмотренных техническими условиями и договором о подключении;

е) получение разрешения на ввод в эксплуатацию объектов капитального строительства заявителя (в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации);

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

При получении исполнителем заявки о подключении (технологическом присоединении) без предварительной выдачи технических условий от заявителя с максимальным часовым расходом газа, не превышающим 300 куб. метров, которым ранее не выдавались технические условия, исполнителем в порядке, установленном разделом II настоящих Правил, выдаются технические условия, содержащие информацию, указанную в пунктах 28 и 37 настоящих Правил, и направляется в порядке, установленном разделом VI настоящих Правил, проект договора о подключении (п. 38 Правил № 1314).

Согласно п. 71 Правил № 1314 в случае если заявитель ранее не получал технические условия, к заявке о подключении (технологическом присоединении) дополнительно к документам, указанным в пункте 69 настоящих Правил, прилагаются следующие документы:

а) ситуационный план расположения земельного участка с привязкой к территории населенного пункта;

б) копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом основание на объект капитального строительства и (или) земельный участок;

в) расчет максимального часового расхода газа (не прилагается, если планируемый максимальный часовой расход газа не более 5 куб. метров).

Исполнитель не вправе требовать от заявителя представления сведений и документов, не предусмотренных Правилами № 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 (п. 73 Правил № 1314).

Из заявления следует, что 18.05.2016 <.....>, направил в АО «ГАЗЭКС» (далее также Общество) заявку № 243 о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства, в которой просил заключить договор о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства – жилой дом, находящегося по адресу: г. Свердловская область, г. Первоуральск, ул. Рассветная, возле д. 21 (кадастровый номер 66:58:0103001:360), планируемый максимальный часовой расход газа – 4,5 м³/час. Ранее ТУ заявитель не получал.

Договор о подключении является публичным и заключается в порядке, установленном ГК РФ, с соблюдением особенностей, определенных настоящими Правилами (п. 62 Правил № 1314).

Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной (п. 2 ст. 432 ГК РФ) и признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (п. 1 ст. 433 ГК РФ). Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом (п. 2 ст. 435 ГК РФ).

Заявителю заявка в порядке п. 73 Правил № 1314 не возвращалась.

При представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 65 – 69 и 71 Правил № 1314, в полном объеме, исполнитель в течение 30 дней со дня получения заявки о подключении (технологическом присоединении) направляет заявителю подписанный со своей стороны проект договора о подключении в 2-х экземплярах любым доступным способом (почтовое отправление, электронное сообщение с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», вручение на руки), позволяющим подтвердить получение заявителем проекта договора о подключении (п. 74 Правил № 1314).

Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало (ст. 191 ГК РФ). Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК РФ).

Юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. При этом сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресатом не ознакомился с ним (п. 2 ст. 165.1 ГК РФ).

При рассмотрении дела, а также в письменных пояснениях (исх. № 09-1141 от 27.04.2017/вх. № 01-7336 от 27.04.2017, исх. № 09-1138 от 27.04.2017/вх. № 01-7333 от 27.04.2017, исх. № 09-1547 от 02.06.2017) защитник <.....> указал на отсутствие события административного правонарушения, поскольку АО «ГАЗЭКС» направило <.....> проект договора о подключении в течение 30 дней со дня подачи заявки, что подтверждается служебной запиской (исх. № 1067/1 от 17.06.2016 г.) о направлении технических условий и договора о подключении в адрес <.....> Западного округа АО «ГАЗЭКС», <.....>, для обеспечения подписания договора с <.....>. Кроме того, по мнению защитника, подтверждением получения проекта договора в 2-х экземплярах является акт об отказе <.....> в подписании расписки в получении договора о подключении от 18.08.2016.

Также при рассмотрении дела защитник <.....>, пояснил, что <.....> 18.08.2016 получил договор № <.....> и технические условия № <.....> от 17.06.2016, при этом до указанной даты не получал договор и технические условия по собственной инициативе, хотя 17.06.2016 путем телефонного звонка был извещен представителем АО «ГАЗЭКС» о возможности их получения нарочно.

Правонарушение, выразившееся в форме бездействия, считается совершенным в день, следующий за последним днем периода, предоставленного для исполнения соответствующей обязанности, а местом его совершения следует считать место, где должно было быть совершено действие, выполнена возложенная на лицо обязанность (пункты 14 и 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5).

Таким образом, имеет место наличие события совершенного 20.06.2016 по месту осуществления деятельности по технологическому присоединению к эксплуатируемым Обществом сетям газораспределения административного правонарушения, выразившего в ненаправлении <.....> в установленный п. 74 Правил № 1314 срок подписанного со стороны АО «ГАЗЭКС» в 2-х экземплярах проекта договора о подключении.

Постановлением Свердловского УФАС России от 13.04.2017 по делу № 06-05/82 АО «ГАЗЭКС» признано виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, и ему назначено административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

Последующее урегулирование с потерпевшим отношений не отменяет уже совершенное правонарушение.

2. В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено, допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

Из указанного следует, что действующее законодательство позволяет привлекать к административной ответственности по ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ, как юридическое лицо (АО «ГАЗЭКС»), так и конкретных должностных лиц АО «ГАЗЭКС», по вине которых оно было совершено.

Из представленных в Управление объяснений и документов Общества (вх. № 01-7336 от 27.04.2017) следует, что <.....> принят на работу (по совместительству) <.....> АО «ГАЗЭКС» с 09.04.2016 по 23.09.2019 (приказ генерального директора АО «ГАЗЭКС» № 69/1-лс от 08.04.2016).

Вместе с тем, в обоснование отсутствия своей вины <.....> представил с объяснением (вх. № 01-7333 от 27.04.2017) приказ <.....> АО «ГАЗЭКС» от 18.02.2015 № 12/30 «Об организации выполнения мероприятий по подключению объектов капитального строительства к сетям газораспределения ГРО», согласно которому ответственным за организацию выполнения мероприятий, связанных с осуществлением подключения объектов капитального строительства к сетям газораспределения АО «ГАЗЭКС» (в том числе обеспечение соблюдение установленных сроков рассмотрения запросов о предоставлении ТУ/ заявок о заключении договоров является соответствующий <.....> в округе (<.....>) (п. <.....> Приказа).

Согласно представленным <.....> документам (вх. № 01-9747 от 02.06.2017) Приказом (распоряжением) № <.....> от 01.01.2016 <.....> АО «ГАЗЭКС» <.....> с 01.01.2016 на работу (по основному месту работы) <.....> администрации западного округа АО «ГАЗЭКС» принят <.....>.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (абз. 1 п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 № 19).

Исходя из формы и содержания проекта договора № № <.....> и Технических условий № <.....> , выданных <.....>, подписантом со стороны АО «ГАЗЭКС»

(Исполнитель) указан, и фактически являлся заместителем генерального директора <.....>, что соотносится и не противоречит его полномочиям.

Таким образом, в указанном случае <.....> осуществил организационно-распорядительные функции, поскольку полученный <.....> проект договора № <.....> повлек юридически значимые последствия, так как согласно п. 21 ст. 435 ГК РФ оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом. Выполнение данной функции было ненадлежащим, так как произошло с нарушением требований п. 74 Правил № 1314.

3. Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (ч. 1 ст. 2.2 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ).

По обстоятельствам дела и в силу занимаемой должности <.....>, как должностное лицо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть, тем самым совершил административное правонарушение по неосторожности (ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ).

4. Обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность не выявлено (ст.ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ).

5. Доказательств убытков (ст. 15 ГК РФ) причиненного административным правонарушением по настоящему делу <.....> не предоставлено.

6. Обстоятельств, исключających производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не выявлено. Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства о естественных монополиях составляет 1 год со дня совершения административного правонарушения (ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ).

7. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

8. За совершение должностным лицом предусмотренных ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ административных правонарушений установлено административное наказание в виде административного штрафа в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей.

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.

Как разъяснил Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пунктах 18, 18.1 постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым

общественным отношениям. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Состав предусмотренного ст. 9.21 КоАП РФ правонарушения является формальным, в связи с чем, существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении субъекта предпринимательской деятельности к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права без уважительных причин. Рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений в области газоснабжения и естественных монополий. Следовательно, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено судом с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч. 1 и ч. 3 ст. 4.1, ч. 1 ст. 9.21, п. 1 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 и ст. 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <.....> (паспорт сер. <.....> № <.....> , место жительства: <.....>) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере 10 000 (десять тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 2 статьи 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении, по которому было проведено административное расследование, рассматривается по месту нахождения органа, проводившего административное расследование.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьями 31.5 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в указанный срок <.....> надлежит явиться в первый следующий за ним рабочий день в 10 часов 00 минут в Свердловское УФАС России (г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 219) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <.....> надлежит представить в Свердловское УФАС России заверенные копии платежных документов.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются в соответствии с приказом Минфина РФ от 01.07.2013 № 65н «Об утверждении указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» по следующим реквизитам:

Получатель:

ИНН 6658065103

КПП 665801001

УФК по Свердловской области (Свердловское УФАС России)

Р/с 40101810500000010010 в Уральском ГУ Банка России г. Екатеринбург

БИК 046577001

Назначение платежа: КБК (код бюджетной классификации) – 161 1 16 02010 01 6000 140 (Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 65701000

УИН 0319883072062300000845564

Копия постановления вручена или получена _____

что подтверждается _____

Постановление (решение от _____ по жалобе, протесту) вступило в законную силу _____ (ст. 31.1 КоАП РФ).

Заместитель руководителя управления

<.....>