



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа по делу № 03-17/43-2017 об административном правонарушении (ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена: 27.07.2017 года
В полном объеме изготовлено: 28.07.2017 года

28 июля 2017 года

город Екатеринбург

Заместитель руководителя Свердловского УФАС России <.....> , 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 Открытого акционерного общества «Газпром газораспределение Екатеринбург» (620014, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 4, корп. А, ИНН 6660004997, зарегистрированного в качестве юридического лица 22.04.1994, далее - ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург», Общество),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ является заявление Общества с ограниченной ответственностью «Европа» (далее – ООО «Европа») (вх. № 01-6884 от 21.04.2017).

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 13.06.2017 путём составления в соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении в отсутствие законного представителя юридического лица, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени его составления, что подтверждается извещением о времени и месте составления протокола об административном правонарушении с отметкой о получении указанного документа 30.05.2017 вх. № <.....> , но с участием допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность № <.....> от 01.01.2017), в присутствии законного представителя потерпевшего (ООО «Европа») <.....> (решение единственного учредителя № <.....> ООО «Европа» от 18.02.2016).

Определением от 13.06.2017 дело назначено к рассмотрению на 28.06.2017, с отложением на 27.07.2017, когда и была объявлена резолютивная часть постановления.

Дело в соответствии с ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ рассмотрено 27.07.2017 в отсутствие законного представителя юридического лица, извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается простым уведомлением о

вручении № <.....> 18.07.2017 почтового отправления (исх. № <.....> от 04.07.2017), а также сопроводительным письмом о направлении копии определения об отложении рассмотрения дела № 03-17/43-2017 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ и истребовании дополнительных материалов по делу с отметкой о получении указанных документов 05.07.2017 вх. № <.....> , но с участием ранее допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность № <.....> от 01.01.2017), а также с участием допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность № <.....> от 09.06.2017), которые сочли возможным рассмотреть дело только с их участием, также дело рассмотрено с участием законного представителя потерпевшего (ООО «Европа») <.....> (решение единственного учредителя № <.....> ООО «Европа» от 18.02.2016).

Отводов заявлено не было, обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения 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.

Ходатайств (ст. 24.4 КоАП РФ) не заявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо, рассматривающее дело, пришло к следующим выводам относительно подлежащих (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.

Заявитель в целях определения технической возможности подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сети газораспределения направляет исполнителю запрос о предоставлении технических условий (п. 6 Правил № 1314).

К запросу о предоставлении технических условий прилагаются следующие документы:

а) копии правоустанавливающих документов на земельный участок, на котором

располагается (будет располагаться) принадлежащий заявителю объект капитального строительства;

б) ситуационный план;

в) расчет планируемого максимального часового расхода газа (не требуется в случае планируемого максимального часового расхода газа не более 5 куб. метров);

г) доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия представителя заявителя (в случае если запрос о предоставлении технических условий подается представителем заявителя);

д) копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом право на объект капитального строительства, в случае если завершено строительство указанного объекта;

е) согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения и (или) газопотребления основного абонента, а также строительство газопровода на земельном участке основного абонента, если подключение осуществляется на земельном участке, правообладателем которого является основной абонент, в случаях, предусмотренных пунктом 34 настоящих Правил;

ж) документы, предусмотренные пунктом 46 настоящих Правил, в случае предоставления технических условий при уступке права на использование мощности;

з) заверенная в установленном порядке копия договора о пользовании объектами инфраструктуры и другим имуществом общего пользования садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения (далее - некоммерческое объединение), предусмотренного Федеральным законом «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан», в случае если подключение осуществляется с использованием объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования указанного некоммерческого объединения (п. 8 Правил № 1314).

При представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 7 и 8 Правил № 1314 в полном объеме исполнитель в течение 10 рабочих дней со дня получения запроса о предоставлении технических условий обязан определить и предоставить заявителю технические условия либо мотивированный отказ в выдаче технических условий (п. 13 Правил № 1314).

При смене правообладателя земельного участка, которому были выданы технические условия, новый правообладатель вправе переоформить на себя ранее выданные технические условия. Для этого новый правообладатель направляет в газораспределительную организацию, выдавшую технические условия, заявку о смене правообладателя земельного участка с приложением технических условий и копий правоустанавливающих документов на соответствующий земельный участок. Газораспределительная организация в течение 10 рабочих дней со дня получения указанной заявки направляет новому правообладателю земельного участка переоформленные на него технические условия. Срок действия технических условий при их переоформлении не прерывается (п. 35 Правил № 1314).

Из заявления ООО «Европа» (вх. № <.....> от 21.04.2017) следует, что 05.09.2016 произошла смена правообладателя земельного участка, расположенного по адресу: <.....> с ЖСК «Европа» на ООО «Европа» на основании договора аренды. Ранее были получены технические условия от 30.07.2015 на ЖСК «Европа».

ООО «Европа» в адрес ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» была направлена заявка (вх. № <.....> от 14.09.2016) о переоформлении технических условий в связи со сменой правообладателя земельного участка с ЖСК «Европа» на ООО «Европа».

Переоформленные технические условия, либо мотивированный отказ в их переоформлении ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» в адрес ООО «Европа» в установленный срок не были направлены.

Согласно письменным объяснениям ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» (вх. № <.....> от 15.05.2017, вх. № <.....> от 01.06.2017) в ответ на заявку было подготовлено письмо от 19.09.2016 № 2701 о невозможности смены правообладателя земельного участка в технических условиях, которое было передано члену ЖСК «Европа» <.....> 19.09.2016 (согласно отметке на данном письме). Указанное письмо было передано члену ЖСК «Европа» <.....> так как, по мнению ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург», ООО «Европа» и ЖСК «Европа» образуют группу лиц по признакам, указанным в пунктах 2, 4 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и рассматриваются как единый хозяйствующий субъект, действуют в едином экономическом пространстве.

При этом согласно пунктам 1, 2 ст. 48 Гражданского кодекса РФ юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно быть зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных данным Кодексом.

Таким образом, в нарушение п. 13, п. 35 Правил № 1314 в течение 10 рабочих дней с момента подачи ООО «Европа» заявки в ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» (вх. № <.....> от 14.09.2016) последнее переоформленных технических условий, либо мотивированного отказа в их переоформлении в адрес ООО «Европа» не направляло, а, следовательно, ООО «Европа» их не получало.

Следовательно, имеет место наличие события, совершенного 29.09.2016 по месту нахождения ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» административного правонарушения, выразившегося в бездействии относительно ненаправления в адрес ООО «Европа» в установленный пунктами 13, 35 Правил № 1314 срок переоформленных технических условий либо мотивированного отказа в выдаче переоформленных технических условий.

Согласно письменным объяснениям законного представителя потерпевшего (вх. № <.....> от 29.05.2017) ответ ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» на заявку ООО «Европа» не был получен. При этом законный представитель потерпевшего при рассмотрении дела (27.07.2017) пояснил, что ответ на заявку ООО «Европа» до сих пор не получен.

Согласно пунктам 3, 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях») местом совершения административного правонарушения является место совершения противоправного действия независимо от места наступления его последствий; если правонарушение совершено в форме бездействия, то местом его совершения следует считать место, где должно было быть совершено действие, выполнена возложенная на лицо обязанность. В случае совершения административного правонарушения, выразившегося в форме бездействия, срок привлечения к административной ответственности исчисляется со дня, следующего за последним днем периода, предоставленного для исполнения соответствующей обязанности.

Согласно ч. 3 ст. 4.8 КоАП РФ, срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного срока.

На отношения, которые возникают на товарных рынках Российской Федерации и в которых участвуют субъекты естественных монополий, потребители, федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления распространяется Федеральный закон от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон № 147-ФЗ).

Субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии (ст. 3 Закона № 147-ФЗ).

Законом № 147-ФЗ регулируется деятельность субъектов естественных монополий, в том числе в сфере транспортировки газа по трубопроводам.

В соответствии с Приказом ФСТ России от 21.04.2015 N 99-э/4 «Об утверждении размера платы за снабженческо-сбытовые услуги, оказываемые потребителям газа его поставщиками, и тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям на территории Свердловской области» (зарегистрировано в Минюсте России 14.05.2015 № 37281) для ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» утверждены тарифы на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям на территории Свердловской области.

Таким образом, ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» является субъектом естественной монополии.

2. Юридическое лицо согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ подлежит административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ.

За нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям установлена административная ответственность юридических лиц, предусмотренная ст. 9.21 КоАП РФ.

3. В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При рассмотрении дела защитники указали на отсутствие события административного правонарушения, обосновывая это тем, что ответ на заявку выдан в установленные сроки члену ЖСК «Европа», так как ЖСК «Европа» и ООО «Европа» образуют группу лиц согласно пунктам 2, 4 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поэтому производство по делу об административном правонарушении необходимо прекратить. При этом сослались на ошибку сотрудника ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург», вручившего письмо от 19.09.2016 № <.....> члену ЖСК «Европа» <.....>, с целью дальнейшей его передачи председателю ЖСК. При получении письма от 19.09.2016 № <.....> сотруднику ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» был предоставлен договор внесения паевого взноса от 24.12.2014, согласно которому <.....> является членом ЖСК «Европа». После этого и на дату рассмотрения дела (27.07.2017) письмо на заявку в адрес ООО «Европа» никаким иным образом ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» не направлялось. Также защитники пояснили, что <.....> является единоличным исполнительным органом (<.....>) ООО «Европа» и единоличным исполнительным органом (<.....>) ЖСК «Европа», при этом <.....> также является <.....> указанных юридических лиц.

Законный представитель потерпевшего поддержал поданное в Управление заявление, пояснив, что переоформленные технические условия необходимы для обеспечения поселка газом, выразил несогласие с прекращением производства по делу об административном правонарушении. При этом отметил, что доверенность, которой ООО «Европа» уполномочивает <.....> получать корреспонденцию, в том числе ответ на заявку от 14.09.2016 (вх. № <.....>), ООО «Европа» не выдавало.

По обстоятельствам дела у ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» имелась возможность направить ООО «Европа» переоформленные технические условия, либо мотивированный отказ в их переоформлении в установленный срок, но ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» не были предприняты все зависящие от него меры по исполнению требований, установленных действующим законодательством.

Потерпевшим является физическое лицо или юридическое лицо, которым административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред (ч. 1 ст. 25.2 КоАП РФ). Лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются или вызываются в орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату. Место нахождения юридического лица, его филиала или представительства определяется на основании выписки из единого государственного реестра юридических лиц. Если юридическое лицо, участвующее в производстве по делу об административном правонарушении, ведет дело через представителя, извещение также направляется по месту нахождения (месту жительства) представителя (ч.ч. 1-3 ст. 25.15 КоАП РФ).

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

5. Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

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 об электроэнергетике и 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, выявлены и отражены во вносимом ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» Представлении.

За совершение юридическим лицом предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ административного правонарушения установлено административное наказание в виде административного штрафа в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

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 п. 18, п. 18.1 Постановления Пленума Высший Арбитражный Суд Российской Федерации 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. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного судам надлежит учитывать, что ст. 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность. Так, не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий.

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.

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 в течение длительного периода без уважительных причин.

Доказательств наличия каких-либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение как малозначительное, не представлено.

Таким образом, основания для применения ст. 2.9 КоАП РФ в данном деле отсутствуют.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 1.7, ч. 1 и ч. 3 ст. 4.1, ч. 1 ст. 9.21, п. 1 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10, ч. 2 ст. 29.11, ст. 29.13 и ст. 23.48 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Открытое акционерное общество «Газпром газораспределение Екатеринбург» (620014, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 4, корп. А, ИНН 6660004997, зарегистрированного в качестве юридического лица 22.04.1994) 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 100000 (сто 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 статьей 31.5 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в указанный срок законному представителю ОАО «Газпром газораспределение Екатеринбург» 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

УИН 0319883072080100000888763

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

ID плательщика 26660004997665801001

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

<.....>