



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа по делу № 06-05/81 об административном правонарушении (ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена: 12.04.2017 года

В полном объеме изготовлено: 13.04.2017 года

13 апреля 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 Акционерного Общества «ГАЗЭКС» (623101, г. Каменск-Уральский, ул. Мусоргского, д. 4, ИНН/КПП 6612001379/661201001, дата регистрации: 23.05.1995, далее также АО «ГАЗЭКС», Общество),

УСТАНОВИЛ:

Поводами к возбуждению дела согласно п. п. 1 и 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ явились заявление <.....> (вх. № <.....> от 08.07.2016) и непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ возбуждено 15.09.2016 путем составления начальником отдела ограничения монополистической деятельности <.....> 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 уведомлением о вручении 24.08.2016 заказного письма (исх. № <.....> от 19.08.2016), а также предоставлением письменных объяснений АО «ГАЗЭКС» (вх. № <.....> от 30.08.2016), но с участием допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность № <.....> от 21.12.2015).

Определением от 15.09.2016 рассмотрение дела назначено на 28.09.2016 с отложением на 24.10.2016, 20.12.2016 и 07.02.2017, 12.04.2017, 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 законного представителя юридического лица, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ, что подтверждается уведомлением о вручении 01.03.2017 заказного письма (исх. № <.....>

от 20.02.2017), но с участием ранее допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность № <.....> от 20.12.2016) и потерпевшего – <.....>.

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 30.06.2016 <.....> направил в АО «ГАЗЭКС» заявку № <.....> о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства, в которой просил заключить договор о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства - жилого дома, находящегося по адресу: <.....> (кадастровый номер <.....>), планируемый максимальный часовой расход газа 5 куб. м/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).

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 (вх. № <.....> от 29.08.2016, вх. № <.....> от 10.10.2016) защитник Общества 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. № <.....> от 28.07.2016) о направлении технических условий и договора о подключении в адрес заместителя исполнительного директора Западного округа АО «ГАЗЭКС», <.....>, для обеспечения подписания договора с <.....>. Кроме того, подтверждением получения проекта договора в 2-х экземплярах является расписка <.....> от 02.09.2016.

<.....> при рассмотрении дела, а также в письменных объяснениях (вх. № <.....> от 19.12.2016) пояснил, что 28.07.2016 путем телефонного звонка с ним связался представитель АО «ГАЗЭКС», <.....>, и сообщил о возможности получения договора и технических условий на подключение к сети газораспределения нарочно. Также потерпевший указал, что 02.09.2016 в КЭС г. Первоуральска получил договор № <.....> и технические условия от 28.07.2016 и полагает, что нарушение со стороны АО «ГАЗЭКС» отсутствует, поскольку он не получал договор и технические условия вплоть до 02.09.2016 по собственной инициативе.

Пункт 74 Правил № 1314 обязывает исполнителя направить проект договора в 30-дневный срок со дня получения заявки путем, обеспечивающим подтверждение получения проекта договора заявителем. Вместе с тем, совершение телефонного звонка исполнителем за 5 дней до истечения срока не могли обеспечить его получение заявителем.

Кроме того, расписка заявителя от 02.09.2016 о получении проекта договора и технических условий подтверждает факт несоблюдения исполнителем 30-дневного срока направления подписанного со своей стороны проекта договора о подключении.

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 02.08.2016 по месту осуществления деятельности по технологическому присоединению к эксплуатируемым Обществом сетям газораспределения административного правонарушения, выразившегося в ненаправлении <.....> в установленный п. 74 Правил № 1314 срок подписанного со стороны АО «ГАЗЭКС» в 2-х экземплярах проекта договора о подключении.

2. К сфере деятельности субъектов естественных монополий в п. 1 ст. 4 Закона о естественных монополиях отнесена транспортировка газа по трубопроводам. При этом действия по подключению являются составной частью товарного рынка по транспортировке газа (Постановление Президиума ВАС РФ от 08.09.2009 № 6057/09, Постановление ФАС УО от 14.04.2014 № Ф09-1462/14 по делу № А50-11207/2013).

Под «исполнителем» в пункте 2 Правил № 1314 понимается газораспределительная организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании сетью газораспределения, к которой планируется подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства. Газораспределительной согласно п. 2 Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в РФ (утв. постановлением Правительства РФ от 17.05.2002 № 317) может быть организация - собственник газораспределительной системы, которая получила газораспределительную систему в процессе приватизации либо создала или приобрела ее на других предусмотренных законодательством Российской Федерации основаниях, или организация, заключившая с собственником газораспределительной системы договор на ее эксплуатацию.

АО «ГАЗЭКС» оказывает услуги по транспортировке газа по местным газораспределительным сетям (на территории Свердловской области) по тарифам, установленным Приказом ФАС России от 22.04.2016 № 508/16 «Об утверждении тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям АО «ГАЗЭКС» и размера платы за снабженческо-сбытовые услуги, оказываемые АО «ГАЗЭКС» населению на территории Свердловской области», следовательно, осуществляет деятельность в сфере естественной монополии, а так же составляющие их услуги по подключению объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Письмом от 02.08.2016 (вх. № <.....>) Администрация городского округа Первоуральск сообщила антимонопольному органу, что газораспределительной организацией, выдающей технические условия, обладающей правами владения и пользования сетью газораспределения на территории городского округа Первоуральск, является АО «ГАЗЭКС».

Таким образом, причастность АО «ГАЗЭКС» к совершению административного правонарушения в качестве субъекта естественной монополии установлена.

3. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч.2 ст.2.1 КоАП РФ).

При рассмотрении дела защитник указал на отсутствие состава административного правонарушения, обосновывая это тем, что договор и технические условия не были предоставлены <.....> в срок в связи с его пожеланием забрать их лично, что подтверждается его объяснением в Свердловское УФАС России.

Вместе с тем, при рассмотрении дела должностным лицом установлено, что экземпляры проекта договора предоставлены <.....> лишь 02.09.2017, то есть с существенным нарушением срока, установленного п. 74 Правил № 1314.

Кроме того, следует отметить, что установленный в п. 74 Правил № 1314 30-дневный срок для направления подписанного со своей стороны проекта договора о подключении в 2-х экземплярах является императивным, что означает недопустимость его отклонения во взаимоотношениях между исполнителем и заказчиком, даже путём достижения между ними какого-либо соглашения.

Таким образом, по обстоятельствам дела у Общества имелась возможность в установленном п. 74 Правил № 1314 порядке и срок направить <.....> подписанный со стороны АО «ГАЗЭКС» в 2-х экземплярах проект договора о подключении, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению требований, установленных действующим законодательством.

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

5. Помимо вреда, причиненного административным правонарушением потерпевшему, иной ущерб не выявлен.

6. Обстоятельств, исключающих 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 юридическим лицом предусмотренных ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ административных правонарушений установлено административное наказание в виде административного штрафа в размере от ста тысяч до пятисот 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 **Акционерное Общество «ГАЗЭКС»** (623101, г. Каменск-Уральский, ул. Мусоргского, д. 4, ИНН/КПП 6612001379/661201001, дата регистрации: 23.05.1995) 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 **100 000 (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 АО «ГАЗЭКС» 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 60 00 140

(Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства)

ОКТМО 65701000

УИН 0319883072041300000762414

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 <.....>