

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ВЛАДИМИРСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53, 53-13-09
e-mail: to33@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 033/04/9.21-852/2020

«01» октября 2020 г.

г. Владимир

Я, <...> отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/9.21-852/2020, возбужденного в отношении ООО «Газ-Гарант» (601010, Владимирская область, г. Киржач, ул. Фрунзе, д. 5, ОГРН 1023300997323, ИНН 3316006082) по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя Общества <...> (доверенность от 03.02.2020 № 1),

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу № 033/04/9.21-852/2020 об административном правонарушении от 23.09.2020 ООО «Газ-Гарант» вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Статьей 9.21 КоАП РФ предусмотрена 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.

Статьей 23.48 КоАП РФ установлено, что Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных, в том числе статьёй 9.21 настоящего Кодекса.

Поводом к возбуждению административного дела явилось заявление <...> (вх. № 368-кол от 03.09.2020, вх. № 6148 от 04.09.2020), в том числе направленное департаментом государственного регулирования цен и тарифов Владимирской области (вх. № 6291 от 11.09.2020), по факту нарушения ООО «Газ-Гарант» пунктов 13, 34 Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Определением от 09 сентября 2020 года в отношении ООО «Газ-Гарант» возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/9.21-852/2020 и проведено административное расследование.

Как следует из материалов административного дела, 30 марта 2020 г. <...> обратилась в администрацию МО Киржачский район Владимирской области с запросом о предоставлении сведений об организации, выдающей технические условия на технологические присоединение к сетям газораспределения на объект капитального строительства по адресу: <...>.

08 апреля 2020 г. на данный запрос от администрации поступил ответ, о том, что организацией, выдающей технические условия на технологические присоединение к сетям газораспределения на объекты капитального строительства в д. Юрцово является ООО «Газ-Гарант», расположенная по адресу: 601010, Владимирская область, г. Киржач, ул. Фрунзе, д. 5.

Расстояние от границ земельного участка по адресу: <...>, до газопровода низкого давления ООО «Газ-Гарант» по прямой линии составляет менее 200 метров.

03 июля 2020 г. <...>, через своего представителя <...>, действующего по доверенности, обратилась в ООО «Газ-Гарант» с заявлением о выдаче технических условий с расчетом платы за технологическое присоединение к сетям газораспределения на объект капитального строительства по адресу: <...>.

Заявитель указывает, что в нарушение пункта 13 Правил подключения технические условия подписаны ООО «Газ-Гарант» 24 августа 2020 г., а фактически получены <...> только 03 сентября 2020 г.

Кроме того, технические условия ТУ-38 от 06.07.2020 не соответствуют форме технических условий, утвержденных Постановления Правительства РФ от 15.06.2017 № 713. В частности, в технических условиях было указано, что они действительны при наличии согласия собственника газораспределительного газопровода.

Из документов, направленных департаментом государственного регулирования цен и тарифов Владимирской области, усматривается, что <...> 03 сентября 2020 г. оплатила, выставленный ИП <...>, счет на сумму 100 000 руб. за согласование мощности газопровода.

Из письменных пояснений, представленных ООО «Газ-Гарант» в рамках проведения административного расследования следует, что 03 июля 2020 г. с запросом о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) к сети газораспределения объекта капитального строительства - <...>, обратился представитель <...> по доверенности от 17.05.2020 <...> На основании обращения были подготовлены Технические условия на газификацию № ТУ-38 от 06.07.2020. О готовности документов и возможности получения технических условий <...> был уведомлен по телефону и в связи с его просьбой вручить документы ему лично, а не отправлять почтовым отправлением, технические условия были выданы <...> в момент его прихода в офис ООО «Газ-Гарант» 24 августа 2020 г., о чем сделана соответствующая отметка самим представителем <...>.

Специалистом ООО «Газ-Гарант» были ошибочно выданы технические условия по форме старого образца, однако все необходимые сведения, установленные типовой формой, в выданных ООО «Газ-Гарант» технических условиях № ТУ-38 от 06.07.2020 года указаны.

Сведения о том, что технические условия действительны при наличии согласия собственника распределительного газопровода, были указаны во избежание возникновения конфликтных ситуаций между ООО «Газ-Гарант» и собственником газопровода <...>, поскольку пунктом 1.5. договора аренды от 21.08.2019, заключенному между ООО «Газ-

Гарант» и ИП <...>, предусмотрено, что ООО «Газ-Гарант» (арендатор) не вправе подключать (технологически присоединять) к объектам аренды дополнительных абонентов, объекты капитального строительства и дополнительное оборудование без наличия согласия на такое подключение (технологическое присоединение) от арендодателя.

Поскольку технические условия подписаны, в том числе и собственником газопровода <...>, соответственно собственник газопровода выразил свое согласие на подключение объекта капитального строительства по адресу: <...>, к принадлежащим ей сетям газораспределения.

Подключение (технологического присоединение) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям газораспределения объектов капитального строительства осуществляется в соответствии с Правилами подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314 (далее – Правила подключения).

ООО «Газ-Гарант» является газораспределительной организацией – субъектом естественной монополии, оказывающим услуги по транспортировке природного газа по трубопроводам, и в соответствии с Правилами подключения является организацией, обязанной осуществлять деятельность по подключению объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

В соответствии с пунктом 3 Правил подключения (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сети газораспределения осуществляется в следующем порядке:

а) направление заявителем исполнителю запроса о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения (далее соответственно - технические условия, запрос о предоставлении технических условий) или заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее - заявка о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения) по типовым формам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713 «Об утверждении типовых форм документов, необходимых для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения, и о внесении изменений в Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения» (далее - постановление Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713);

б) выдача технических условий в случае направления заявителем запроса о предоставлении технических условий;

в) заключение договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее - договор о подключении) с приложением технических условий, являющихся неотъемлемым приложением к договору о подключении, по типовым формам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713;

г) выполнение заявителем и исполнителем технических условий;

д) составление акта о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению);

е) осуществление исполнителем фактического присоединения и составление акта о подключении (технологическом присоединении), содержащего информацию о разграничении имущественной принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон (далее - акт о подключении (технологическом присоединении), по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713.

Пунктом 7 Правил подключения определены требования к содержанию запроса о предоставлении технических условий.

В пункте 8 Правил подключения указан перечень документов, которые прилагаются к запросу о предоставлении технических условий.

При этом, в соответствии с пунктом 13(1) Правил подключения запрос о предоставлении технических условий может быть дополнен просьбой о выдаче информации о размере платы за подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к газораспределительным сетям (далее - размер платы за технологическое присоединение).

Согласно пункту 13 Правил подключения при представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 7 и 8 настоящих Правил, 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.

В целях соблюдения вышеназванных требований правил ООО «Газ-Гарант», как газораспределительная организация и исполнитель в соответствии с Правилами подключения, должно было в течение 10 рабочих дней вручить или направить в адрес заявителя запрашиваемые технические условия либо мотивированный отказ в их выдаче.

В рассматриваемом случае запрос о выдаче технических условий от <...> поступил в адрес ООО «Газ-Гарант» 03 июля 2020 г. Поскольку заявителем к запросу был представлен полный пакет документов, а иного ООО «Газ-Гарант» не установило, технические условия на подключение должны быть направлены не позднее 17 июля 2020 г. Однако технические условия № ТУ-38 от 06.07.2020 представителю <...> были вручены значительно позднее (более чем через один месяц).

Данные обстоятельства свидетельствуют о нарушении ООО «Газ-Гарант» пункта 13 Правил подключения.

Относительно указания в Технических условиях № ТУ-38 от 06.07.2020 о том, что они действительны при наличии согласия собственника распределительного газопровода, установлено следующее.

Пунктом 34 Правил подключения предусмотрено, что в случае если подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащим основному абоненту, технические условия такого подключения (технологического присоединения) выдаются газораспределительной организацией, к сети газораспределения и (или) газопотребления которой присоединена сеть газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащая основному абоненту. При этом запрос о предоставлении технических условий, заявка о подключении (технологическом присоединении) должны содержать согласие основного абонента на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства заявителя к своей сети газораспределения и (или) газопотребления. В случае если строительство газопровода от сети газораспределения и (или) газопотребления основного абонента осуществляется исполнителем по земельному участку основного абонента, к запросу о предоставлении технических условий, заявке о

подключении (технологическом присоединении) прилагается согласие основного абонента на осуществление строительства газопровода на его земельном участке.

В соответствии с пунктом 2 Правил подключения основным абонентом является юридическое или физическое лицо, которое не оказывает услуги по транспортировке газа, владеющее на праве собственности или на ином законном основании объектом сети газораспределения и (или) газопотребления, а исполнителем - газораспределительная организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании сетью газораспределения, к которой планируется подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства или сети газораспределения заявителей, а в случае, если подключение возможно к существующим сетям газораспределения или газопотребления основных абонентов при выполнении условий пункта 34 настоящих Правил, - газораспределительная организация, с сетями которой технологически связаны сети газораспределения или газопотребления, к которым планируется подключение объектов капитального строительства заявителей, в том числе через сети других основных абонентов.

Таким образом, исходя из вышеприведенных норм Правил подключения, следует, что подключение объекта капитального строительства возможно к сетям газораспределения исполнителя (газораспределительной организации; лица, оказывающего услуги по транспортировке газа) либо сетям газораспределения и/или газопотребления основного абонента (лица, не оказывающего услуги по транспортировке газа). При этом сети, к которым планируется подключение, могут находиться у исполнителя и основного абонента, как в собственности, так и на ином законном основании.

В соответствии с нормами Гражданского кодекса РФ заключенный договор аренды подтверждает законное основание владения имуществом. В рассматриваемом случае договор аренды от 21.08.2019, заключенный между ИП <...> и ООО «Газ-Гарант», подтверждает законное основание владения и пользования ООО «Газ-Гарант» сетью газораспределения по ул. Центральная, д. Юрцово.

Следовательно, исходя из положений Правил подключения, газораспределительная организация осуществляет подключение не только к сетям, находящимся у нее на праве собственности, но и ином законном основании без получения какого-либо согласия от третьих лиц.

ООО «Газ-Гарант» указывает на то, что условия договора аренды не позволяют газораспределительной организации осуществлять подключение без согласия собственника.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 62 Правил подключения договор о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения признается публичным договором.

Договор о подключении является соглашением, заключаемым газораспределительной организацией и устанавливающим ее обязанности по подключению объекта капитального строительства к сетям газораспределения, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится; при этом она не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

Таким образом, на газораспределительную организацию законодателем возложена публично-правовая обязанность при наличии технической возможности осуществить подключение объекта капитального строительства всех заинтересованных лиц к сетям газораспределения. С учетом этого, ничтожными являются условия сделки, которыми был

нарушен явно выраженный запрет, установленный законом, посягающие на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц (пункт 74 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Из письменных пояснений потерпевшей <...>, а также технических условий № ТУ-38 от 06.07.2020, счета на оплату № УП-86 от 03.09.2020 следует, что ООО «Газ-Гарант» ставит в зависимость действительность технических условий на подключение от получения заявителем согласия собственника сети газораспределения, эксплуатируемой Обществом на законном основании, на подключение.

Ранее действия ООО «Газ-Гарант», выразившиеся в требовании о предоставлении заявителями согласия собственника сети газораспределения на подключение, были признаны незаконными (вступившее в законную силу решение Арбитражного суда Владимирской области от 21.08.2018 по делу № А11-4906/2018).

Кроме того, пунктом 3 Правил подключения установлено, что технические условия оформляются по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июня 2017 г. № 713.

Технические условия № ТУ-38 от 06.07.2020, содержащие условие, что они действительны при наличии согласия собственника распределительного газопровода, не соответствуют утвержденной законом форме.

Нарушение установленного порядка подключения (технологического присоединения) к газораспределительным сетям образует состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ.

Субъектом, рассматриваемого правонарушения, является ООО «Газ-Гарант» - газораспределительная организация; субъект естественной монополии, оказывающий услуги по транспортировке газа по трубопроводам.

Субъективная сторона характеризуется виной. В соответствии с частью 2 статьи 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.

Отсутствие вины юридического лица предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия юридическим лицом не зависящих от него мер.

Основанием для освобождения ООО «Газ-Гарант» от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности. Доказательств наличия указанных обстоятельств Обществом не представлено.

В рассматриваемом случае ООО «Газ-Гарант» имело возможность не допустить совершение административного правонарушения, однако, при отсутствии объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств не приняло все зависящие от него меры, что свидетельствует о виновности юридического лица.

Объективная сторона правонарушения выражается в нарушении срока предоставления технических условий, а также в понуждении получения заявителями согласия собственника сети газораспределения на подключение.

Срок давности привлечения ООО «Газ-Гарант» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства о газоснабжении, составляет один год и на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить вопрос 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, размер вреда и тяжести наступивших последствий не представляющего существенного нарушения охраняемым общественным правоотношениям.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о её применении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

В силу статьи 26.11 КоАП РФ судья, члены коллегиального органа, должностное лицо, осуществляющие производство по делу об административном правонарушении, оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Вместе с тем, закон не связывает объективную сторону правонарушения, предусмотренного статьей 9.21 КоАП РФ, с наступлением каких-либо неблагоприятных последствий. Данное административное правонарушение считается оконченным с момента совершения действий, нарушающих порядок технологического присоединения (подключения) к электрическим сетям. Для привлечения к ответственности по статье 9.21 КоАП РФ достаточно самого факта правонарушения, независимо от того, наступают негативные последствия или нет.

Ежегодно Правительство РФ совершенствует положения Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения с целью повышения доступности подключения всех заинтересованных лиц к сетям газораспределения. Соответственно, несоблюдение газораспределительной организацией требований Правил подключения, направлено на создание препятствий в технологическом присоединении и, как следствие, нарушение вышеуказанной воли законодателя.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, установлено, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, носит систематический характер со стороны Общества, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Признание рассматриваемого случая исключительным, совершенного ООО «Газ-Гарант» правонарушения малозначительным и освобождение юридического лица от ответственности в данном случае не приведет к обеспечению определенных статьями 1.2, 3.1 КоАП РФ целей административной ответственности.

Размер штрафа. Совершение правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Вместе с тем, при рассмотрении вопроса об административном наказании учтено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, введенной Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Согласно пункту 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Газ-Гарант» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства 01.08.2016, категория субъекта малого или среднего предпринимательства – «малое предприятие».

При рассмотрении административного дела не установлено грубого и систематического нарушения Обществом законодательства об административных правонарушениях; причинения ООО «Газ-Гарант» вреда, имущественного ущерба, а также отсутствие возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено. Следовательно, назначение ООО «Газ-Гарант» наказания в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение.

Назначенное Обществу административное наказание согласуется с его предупредительными целями, отвечает положениям статей 3.5, 4.1, 4.5 КоАП РФ, а также соответствует принципам законности, справедливости, неотвратимости и целесообразности юридической ответственности.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Газ-Гарант» (601010, Владимирская область, г. Киржач, ул. Фрунзе, д. 5, ОГРН 1023300997323, ИНН 3316006082) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить административное наказание в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении № 033/04/9.21-852/2020 вступает в законную силу по истечении срока, предусмотренного для его обжалования, если постановление не было обжаловано или опротестовано.

<...>

<...>