



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа по делу
№ 03-17/265-2018 об административном правонарушении (ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена: 17.01.2019

В полном объеме изготовлено: 18.01.2019

18 января 2019 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» (Мусоргского ул., д. 4, г. Каменск-Уральский, Свердловская обл., 623428, ИНН/КПП 6612001379/661201001, зарегистрировано в качестве юридического лица 23.05.1995, далее также АО «ГАЗЭКС», Общество),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ является заявление <...> (вх. № от 07.09.2018).

Дело возбуждено 06.12.2018 путем составления на основании ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении в отсутствие законного представителя Общества (его защитника), извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени составления протокола, что подтверждается представлением письменных объяснений (вх. № от 01.11.2018) на извещение о месте и времени составления протокола (исх. № от 23.12.2018), подписанных генеральным директором АО «ГАЗЭКС» <...>, и в отсутствие потерпевшей, извещенной надлежащим образом, путем направления извещения о месте и времени составления протокола на адрес электронной почты, указанный в заявлении. Определением от 06.12.2018 рассмотрение дела назначено на 20.12.2018 с отложением на 17.01.2019, 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 Общества, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается оттиском штампа на сопроводительном письме (исх. № от 07.12.2018 / вх. № от 15.01.2019), и в отсутствие потерпевшей, извещённой в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается направлением определения от 06.12.2018 о назначении места и времени рассмотрения дела № 03-17/265-2018 об административном правонарушении и об

отложении рассмотрения дела № 03-17/265-2018 об административном правонарушении (исх. № от 07.12.2018) на адрес электронной почты потерпевшей, указанный в заявлении, и ответом на него от 14.01.2019, подтверждающим получение определения и протокола, но при участии <...> (доверенность), допущенного в качестве защитника.

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. Ходатайств (ст. 24.4 КоАП РФ) не заявлено.

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. 2 ст. 9.21 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в повторном совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 настоящей статьи, событие которого 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).

Из заявления следует, что <...> является собственником жилого дома, расположенного по адресу: <...>.

Заявителем 20.06.2018 была подана в АО «ГАЗЭКС» заявка о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства к сети газораспределения.

К заявке были приложены следующие документы:

- паспорт гражданина;
- правоустанавливающие документы на дом;
- доверенность;
- ситуационный план;
- разрешение ООО «Лесные Дачи» на подключение к газопроводу.

На заявку <...> от 20.06.2018 АО «ГАЗЭКС» 29.06.2018 направило заявителю проект договор <...> и технические условия на подключение к сети газораспределения, указав точку присоединения «проектируемый газопровод низкого давления». Плата за подключение установлена в сумме <...>.

Вместе с тем, в заявлении таю се указывается, что в 2 метрах от границы земельного участка <...> проходит подземный газопровод среднего давления, кадастровый номер <...>, принадлежащий на праве собственности ООО «Лесные Дачи», вышеуказанный газопровод был введен в эксплуатацию (разрешение на ввод в эксплуатацию <...> от 22.06.2017) и технологически связан с сетями, принадлежащими АО «ГАЗЭКС».

Указанный газопровод проектировался и построен для газоснабжения парка «Филино» и согласие от собственника газопровода ООО «Лесные Дачи» было приложено к заявке от 04.12.2017.

<...> считает, что строительство нового газопровода нецелесообразно и у Общества имеется техническая возможность опосредованного технологического присоединения принадлежащего ему жилого дома к сетям газораспределения, без возложения на заявителя необоснованных материальных затрат.

Тем самым, как указывает <...>, действия АО «ГАЗЭКС» направлены на затягивание сроков подключения жилых домов физических лиц к газу, получения необоснованной выгоды и не соответствуют Правилам № 1314, ответственность за нарушение которых предусмотрена ст. 9.21 КоАП РФ.

В дополнение к заявлению (вх. № от 07.09.2018) <...> указывает, что АО «ГАЗЭКС» нарушает п. 34 Правил № 1314, отказывая заявителю в подключении сети газораспределения ООО «Лесные Дачи» (основной абонент, которому принадлежит на праве собственности сеть газораспределения - газопровод среднего давления с кадастровым номером <...>, разрешение на ввод объекта в эксплуатацию <...> от 22.06.2017).

Не согласившись с условиями проекта договора <...> от 29.06.2018, <...>. 26.07.2018 направила в АО «ГАЗЭКС» мотивированный отказ от его подписания (вх. № от 06.08.2018) с приложением протокола разногласий от 26.07.2018 к договору <...> от 29.06.2018.

В случае несогласия с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заявитель в течение 10 рабочих дней со дня получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении направляет исполнителю мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении, к которому прилагает при необходимости протокол разногласий и (или) мотивированное требование об изменении дополненных технических условий.

Указанный отказ направляется заявителем исполнителю заказным письмом с уведомлением о вручении или иным способом, позволяющим подтвердить получение отказа (п. 77 Правил № 1314).

При направлении заявителем мотивированного отказа от подписания проекта договора о подключении или протокола разногласий к проекту договора о подключении исполнитель обязан в течение 10 рабочих дней со дня получения указанных мотивированного отказа и протокола разногласий рассмотреть их, принять меры к урегулированию разногласий и направить заявителю для подписания новый проект договора о подключении (п. 79 Правил № 1314).

АО «ГАЗЭКС» 16.08.2018 направило <...> письмо (исх. № от 14.08.2018) о невозможности произвести технологическое присоединение ее объекта капитального строительства к газопроводу среднего давления с кадастровым № <...>, поскольку он не введен в эксплуатацию, и отклонило предложения Заявителя об изменении условий договор.

Правила № 1314 определяют порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, 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, намеренное осуществить или осуществляющее строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к сети газораспределения или подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к сети газораспределения, а также в случае присоединения объекта сети газораспределения к другой сети газораспределения - юридическое лицо, осуществляющее строительство объекта сети газораспределения или реконструкцию объекта существующей сети газораспределения, принадлежащего ему на праве собственности;

«исполнитель» - 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;

«основной абонент» - 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;

«точка подключения» - место соединения сети газораспределения исполнителя с сетью газопотребления или газораспределения заявителя;

«фактическое присоединение» - комплекс технических мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) сети газораспределения исполнителя или сети газораспределения и (или) сети газопотребления основного абонента с сетью газопотребления объекта капитального строительства заявителя с осуществлением пуска газа в газоиспользующее оборудование заявителя, а в случае присоединения объекта сети газораспределения к другой сети газораспределения - в сеть газораспределения заявителя.

В случае если подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащем 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 (п. 34 Правил № 1314).

В пункте 19.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее - Постановление Пленума № 10) указано, что в силу п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный ст. 4.6 КоАП РФ.

Постановлением Свердловского УФАС России по делу № 06-05/81 от 13.04.2017 АО «ГАЗЭКС» признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 04.07.2017 по делу № А60-22477/2017, оставленным без изменения Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.09.2017, в удовлетворении заявленных требований АО «ГАЗЭКС» о признании незаконным постановления Свердловского УФАС России отказано.

Постановление по делу № 06-05/81 от 13.04.2017 было исполнено АО «ГАЗЭКС» 03.10.2017.

Таким образом, Общество считается подвергнутым административному наказанию с 21.09.2017 по 03.10.2018.

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ (п. 19.1 Постановления Пленума № 10).

В соответствии с ч. 2 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельства, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, не могут учитываться как отягчающие в случае, если указанные обстоятельства предусмотрены в качестве квалифицирующего признака административного правонарушения соответствующими нормами об административной ответственности за совершение административного правонарушения.

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, а так же составляющие их услуги по подключению объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Таким образом, АО «ГАЗЭКС» является субъектом естественной монополии.

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 (пункт 14 и пункт 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5).

Согласно ч. 3 ст. 4.8 КоАП РФ, срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного срока. Если окончание срока, исчисляемого днями, приходится на нерабочий день, последним днем срока считается первый следующий за ним рабочий день.

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).

Таким образом, имеет место наличие события административного правонарушения, совершенного 21.08.2018 по местонахождению АО «ГАЗЭКС», выразившегося в непринятии АО «ГАЗЭКС» мер к урегулированию разногласий и направления <...> для

подписания нового проекта договора о подключении в течение 10 рабочих дней со дня получения от последней мотивированного отказа от 26.07.2018 (вх. № от 06.08.2018) с точкой подключения объекта капитального строительства к существующему подземному газопроводу среднего давления (кадастровый номер <...>), принадлежащему на праве собственности основному абоненту - ООО «Лесные Дачи» при наличии согласия последнего, что является нарушением п. 34, п. 79 Правил № 1314, лицом, считающимся с 21.09.2017 по 03.10.2018 подвергнутым административному наказанию.

При рассмотрении дела защитник указал на отсутствие события административного правонарушения. Защитник поддержал позицию, изложенную в письменных объяснениях Общества (вх. № от 01.11.2018), согласно которой,

Защитник пояснил, что газопровод с кадастровым номером <...> не введен в эксплуатацию, поскольку отсутствует акт ввода объекта в эксплуатацию в соответствии с ГОСТ Р 54983-2012 Национальный стандарт Российской Федерации. Системы газораспределительные. Сети газораспределения природного газа. Общие требования к эксплуатации. Эксплуатационная документация». Кроме того, по мнению защитника АО «ГАЗЭКС», направление Обществом письма (исх. № от 14.08.2018) является подтверждением выполнения Обществом требований п. 79 Правил № 1314 в полном объеме.

Вместе с тем, положения п. 79 Правил № 1314 обязывают Общество не только в течение 10 рабочих дней со дня получения от Заявителя мотивированного отказа от подписания договора, рассмотреть его, но и принять меры к урегулированию разногласий и направить Заявителю для подписания новый проект договора о подключении.

Документов, подтверждающих, что АО «ГАЗЭКС» приняло все зависящие от него меры к урегулированию разногласий, изложенных <...> в мотивированном отказе от подписания договора от 26.07.2018 (вх. № от 06.08.2018), в Управление не представлено. Кроме того, защитник АО «ГАЗЭКС» подтвердил, что новый проект договора о подключении в 2-х экземплярах, как того требуют положения Правил № 1314, Заявителю не направлялся.

2. 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.

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). 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, а так же составляющие их услуги по подключению объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

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).

По обстоятельствам дела у АО «ГАЗЭКС» имелась возможность в установленные п. 34 и п. 79 Правил № 1314 порядке и срок принять меры к урегулированию разногласий и направления <...> для подписания нового проекта договора о подключении в течение 10 рабочих дней со дня получения от последней мотивированного отказа от 26.07.2018 (вх. № от 06.08.2018) с точкой подключения объекта капитального строительства к существующему подземному газопроводу среднего давления (кадастровый номер <...>), принадлежащего на праве собственности основному абоненту - ООО «Лесные Дачи», при наличии согласия последнего, но Обществом не предпринималось для этого ни одной из предусмотренных законодательством мер, поскольку оно считает свои действия правомерными.

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

Обстоятельства, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, не могут учитываться как отягчающие в случае, если указанные обстоятельства предусмотрены в качестве квалифицирующего признака административного правонарушения соответствующими нормами об административной ответственности за совершение административного правонарушения (часть 2 статьи 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, выявлены и отражены во вносимом АО «ГАЗЭКС» представлении.

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.

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.

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.

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. Рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений в области газоснабжения. 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. В частности, существенная степень угрозы охраняемым общественным отношениям имеет место в случае пренебрежительного отношения лица к установленным правовым требованиям и предписаниям (публичным правовым обязанностям).

В связи с вышеизложенным, основания для применения ст. 2.9 КоАП РФ в данном деле отсутствуют.

При принятии решения должностным лицом Свердловского УФАС России учтены также следующие обстоятельства.

Постановлениями Свердловского УФАС России от 06.08.2018 по делам № 03-17/143-2018 и № 03-17/145-2018 АО «ГАЗЭКС» признано виновным в совершении административных правонарушений, административная ответственность за которые установлена ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ, и ему назначены административные наказания в виде административных штрафов в размере 600000 руб. по каждому из дел. Решениями Арбитражного суда Свердловской области от 12.10.2018 по делам № А60-50406/2018 и № А60-50486/2018, вступившими в законную силу 23.10.2018, заявленные АО «ГАЗЭКС» требования удовлетворены частично, постановления Свердловского УФАС России от 06.08.2018 по делам № 03-17/143-2018 и № 03-17/145-2018 признаны незаконными и отменены в части размеров штрафов, превышающих 300000 руб.

Также постановлениями Свердловского УФАС России от 18.09.2018 по делам № 03-17/133-2018, № 03-17/134-2018, № 03-17/135-2018, № 03-17/136-2018 АО «ГАЗЭКС» признано виновным в совершении административных правонарушений, административная ответственность за которые установлена ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ, и ему назначены административные наказания в виде административных штрафов в размере 600000 руб. по каждому из дел.

Решениями арбитражного суда Свердловской области от 09.11.2018 по делу № А60-64712/2018, от 10.12.2018 по делу № А60-58308/2018, от 26.11.2018 по делу № А60-58318/2018, от 12.12.2018 по делу № А60-58307/2018 заявленные АО «ГАЗЭКС» удовлетворены частично, постановления Свердловского УФАС России от 18.09.2018 по делам № 03-17/133-2018, № 03-17/134-2018, № 03-17/135-2018, № 03-17/136-2018 признаны незаконными и отменены в части размеров штрафов, превышающих 300000 руб.

Решения Арбитражного суда Свердловской области вступили в законную силу, а именно: от 09.11.2018 по делу № А60-64712/2018 - 20.11.2018, от 10.12.2018 по делу № А60-58308/2018 - 21.12.2018, от 26.11.2018 по делу № А60-58318/2018 - 07.12.2018, от 12.12.2018 по делу № А60-58307/2018 - 25.12.2018.

Из вышеизложенного следует, что АО «ГАЗЭКС» систематически нарушает Правила № 1314, в связи с чем подвергается Свердловским УФАС России административным наказаниям.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать Акционерное общество «ГАЗЭКС» (Мусоргского ул., д. 4, г. Каменск-Уральский, Свердловская обл., 623428, ИНН/КПП 6612001379/661201001, зарегистрировано в качестве юридического лица 23.05.1995) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 800000 (восемьсот 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 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. 320) 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 нарушителю 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

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

<...>



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПРЕДСТАВЛЕНИЕ

об устранении причин и условий, способствовавших
совершению административного правонарушения (ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ)

18 января 2019 года

город Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <...> на основании статьи 23.48 КоАП РФ и в порядке статьи 29.1 КоАП РФ, рассмотрев материалы дела № 03-17/265-2018 об административном правонарушении в отношении Акционерного общества «ГАЗЭКС» (Мусоргского ул., д. 4, г. Каменск-Уральский, Свердловская обл., 623428, ИНН/КПП 6612001379/661201001, зарегистрировано в качестве юридического лица 23.05.1995, далее также АО «ГАЗЭКС», Общество),

У С Т А Н О В И Л :

Постановлением от 18.01.2019 по делу № 03-17/265-2018 АО «ГАЗЭКС» признано виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ, и ему назначено административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере 800000 (восемьсот тысяч) рублей.

Поводом к возбуждению дела согласно п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ является заявление <...> (вх. № от 07.09.2018).

Событие предусмотренного ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в повторном совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 настоящей статьи, событие которого 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).

Заявителем 20.06.2018 была подана в АО «ГАЗЭКС» заявка о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства к сети газораспределения.

К заявке были приложены следующие документы:

- паспорт гражданина;
- правоустанавливающие документы на дом;
- доверенность;
- ситуационный план;

- разрешение ООО «Лесные Дачи» на подключение к газопроводу.

На заявку <...> от 20.06.2018 АО «ГАЗЭКС» 29.06.2018 направило заявителю проект договора <...> и технические условия на подключение к сети газораспределения, указав точку присоединения «проектируемый газопровод низкого давления». Плата за подключение установлена в сумме <...>.

Вместе с тем, в заявлении таю се указывается, что в 2 метрах от границы земельного участка <...> проходит подземный газопровод среднего давления, кадастровый номер <...>, принадлежащий на праве собственности ООО «Лесные Дачи», вышеуказанный газопровод был введен в эксплуатацию (разрешение на ввод в эксплуатацию <...> от 22.06.2017) и технологически связан с сетями, принадлежащими АО «ГАЗЭКС».

Указанный газопровод проектировался и построен для газоснабжения парка «Филино» и согласие от собственника газопровода ООО «Лесные Дачи» было приложено к заявке от 04.12.2017.

<...> считает, что строительство нового газопровода нецелесообразно и у Общества имеется техническая возможность опосредованного технологического присоединения принадлежащего ему жилого дома к сетям газораспределения, без возложения на заявителя необоснованных материальных затрат.

Тем самым, как указывает <...>, действия АО «ГАЗЭКС» направлены на затягивание сроков подключения жилых домов физических лиц к газу, получения необоснованной выгоды и не соответствуют Правилам № 1314, ответственность за нарушение которых предусмотрена ст. 9.21 КоАП РФ.

В дополнение к заявлению (вх. № от 07.09.2018) <...> указывает, что АО «ГАЗЭКС» нарушает п. 34 Правил № 1314, отказывая заявителю в подключении сети газораспределения ООО «Лесные Дачи» (основной абонент, которому принадлежит на праве собственности сеть газораспределения - газопровод среднего давления с кадастровым номером <...>, разрешение на ввод объекта в эксплуатацию <...> от 22.06.2017).

Не согласившись с условиями проекта договора <...> от 29.06.2018, <...> 26.07.2018 направила в АО «ГАЗЭКС» мотивированный отказ от его подписания (вх. № от 06.08.2018) с приложением протокола разногласий от 26.07.2018 к договору <...> от 29.06.2018.

В случае несогласия с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заявитель в течение 10 рабочих дней со дня получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении направляет исполнителю мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении, к которому прилагает при необходимости протокол разногласий и (или) мотивированное требование об изменении дополненных технических условий.

Указанный отказ направляется заявителем исполнителю заказным письмом с уведомлением о вручении или иным способом, позволяющим подтвердить получение отказа (п. 77 Правил № 1314).

При направлении заявителем мотивированного отказа от подписания проекта договора о подключении или протокола разногласий к проекту договора о подключении исполнитель обязан в течение 10 рабочих дней со дня получения указанных мотивированного отказа и протокола разногласий рассмотреть их, принять меры к урегулированию разногласий и направить заявителю для подписания новый проект договора о подключении (п. 79 Правил № 1314).

АО «ГАЗЭКС» 16.08.2018 направило <...> письмо (исх. № от 14.08.2018) о невозможности произвести технологическое присоединение ее объекта капитального

строительства к газопроводу среднего давления с кадастровым № <...>, поскольку он не введен в эксплуатацию, и отклонило предложения Заявителя об изменении условий договор.

Правила № 1314 определяют порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, 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, намеренное осуществить или осуществляющее строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к сети газораспределения или подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к сети газораспределения, а также в случае присоединения объекта сети газораспределения к другой сети газораспределения - юридическое лицо, осуществляющее строительство объекта сети газораспределения или реконструкцию объекта существующей сети газораспределения, принадлежащего ему на праве собственности;

«исполнитель» - 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;

«основной абонент» - 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;

«точка подключения» - место соединения сети газораспределения исполнителя с сетью газопотребления или газораспределения заявителя;

«фактическое присоединение» - комплекс технических мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) сети газораспределения исполнителя или сети газораспределения и (или) сети газопотребления основного абонента с сетью газопотребления объекта капитального строительства заявителя с осуществлением пуска газа в газоиспользующее оборудование заявителя, а в случае присоединения объекта сети газораспределения к другой сети газораспределения - в сеть газораспределения заявителя.

В случае если подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям газораспределения и (или) газопотребления, принадлежащем 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 (п. 34 Правил № 1314).

В пункте 19.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее - Постановление Пленума № 10) указано, что в силу п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный ст. 4.6 КоАП РФ.

Постановлением Свердловского УФАС России по делу № 06-05/81 от 13.04.2017 АО «ГАЗЭКС» признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 04.07.2017 по делу № А60-22477/2017, оставленным без изменения Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.09.2017, в удовлетворении заявленных требований АО «ГАЗЭКС» о признании незаконным постановления Свердловского УФАС России отказано.

Постановление по делу № 06-05/81 от 13.04.2017 было исполнено АО «ГАЗЭКС» 03.10.2017.

Таким образом, Общество считается подвергнутым административному наказанию с 21.09.2017 по 03.10.2018.

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ (п. 19.1 Постановления Пленума № 10).

В соответствии с ч. 2 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельства, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, не могут учитываться как отягчающие в случае, если указанные обстоятельства предусмотрены в качестве квалифицирующего признака административного правонарушения соответствующими нормами об административной ответственности за совершение административного правонарушения.

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, а так же составляющие их услуги по подключению объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Таким образом, АО «ГАЗЭКС» является субъектом естественной монополии.

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 (пункт 14 и пункт 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5).

Согласно ч. 3 ст. 4.8 КоАП РФ, срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного срока. Если окончание срока, исчисляемого днями, приходится на нерабочий день, последним днем срока считается первый следующий за ним рабочий день.

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).

Таким образом, имеет место наличие события административного правонарушения, совершенного 21.08.2018 по местонахождению АО «ГАЗЭКС», выразившегося в непринятии АО «ГАЗЭКС» мер к урегулированию разногласий и направления <...> для подписания нового проекта договора о подключении в течение 10 рабочих дней со дня получения от последней мотивированного отказа от 26.07.2018 (вх. № от 06.08.2018) с точкой подключения объекта капитального строительства к существующему подземному газопроводу среднего давления (кадастровый номер <...>), принадлежащему на праве собственности основному абоненту - ООО «Лесные Дачи» при наличии согласия последнего, что является нарушением п. 34, п. 79 Правил № 1314, лицом, считающимся с 21.09.2017 по 03.10.2018 подвергнутым административному наказанию.

При рассмотрении дела, Свердловским УФАС России установлено, что совершению административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ, способствовало следующее.

Общество полагало, что может не принимать меры к урегулированию разногласий и не направлять заявителю для подписания новый проект договора о подключении в срок, установленный п. 79 Правил № 1314.

На основании изложенного, руководствуясь п. 7 ст. 26.1, ст. 29.13 КоАП РФ, вносит

ПРЕДСТАВЛЕНИЕ

АО «ГАЗЭКС» (Мусоргского ул., д. 4, г. Каменск-Уральский, Свердловская обл., 623428, ИНН/КПП 6612001379/661201001, зарегистрировано в качестве юридического лица 23.05.1995) принять все зависящие от него меры по устранению причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, предусмотренного

ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ, путем принятия АО «ГАЗЭКС» мер по урегулированию разногласий, изложенных <...> в мотивированном отказе от подписания проекта договора <...> от 29.06.2018 (вх. № от 06.08.2018) с приложенным протоколом разногласий от 26.07.2018 к договору <...> от 29.06.2018 и направления <...> для подписания нового проекта договора в 2-х экземплярах в порядке п. 79 Правил № 1314, с учетом требований п. 34 Правил № 1314.

Представление об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, подлежит обязательному рассмотрению в течение одного месяца со дня его получения (ч. 2 ст. 29.13 КоАП РФ).

О принятых мерах АО «ГАЗЭКС» необходимо в письменном виде сообщить должностному лицу Свердловского УФАС России, внесшему представление, в срок, не позднее десяти дней со дня рассмотрения представления.

Непринятие по представлению органа (должностного лица), рассмотревшего дело об административном правонарушении, мер по устранению причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, влечет административную ответственность по ст. 19.6 КоАП РФ.

Представление об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, может быть обжаловано в установленном законом порядке.

Предусмотренные статьей 29.13 КоАП РФ представления об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения (ответственность за невыполнение которых установлена статьей 19.6 КоАП РФ), в случае, если они вынесены на основании обстоятельств, отраженных в постановлении по делу об административном правонарушении, могут быть обжалованы вместе с таким постановлением по правилам, определенным параграфом 2 главы 25 АПК РФ.

Отдельное обжалование представлений об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, осуществляется в случаях и в порядке, определенных главой 24 АПК РФ (п. 20.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 20.06.2004 № 10).

Вместе с тем, в случае обжалования представления об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, возможность приостановления либо продления действия представления, нормами действующего административного законодательства не предусмотрена.

Заместитель руководителя управления

<...>