



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа
по делу № 03-17/7-2019 об административном правонарушении (ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ)

05 февраля 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 № 03-17/7-2019 об административном правонарушении в отношении должностного лица – <...> Акционерного общества «Екатеринбурггаз» по строительству и инвестициям <...> года рождения, место рождения <...>, паспорт: серия <...> номер <...>, выдан <...>, код подразделения <...>, адрес регистрации: <...>, ИНН <...>, признал их достаточными для рассмотрения, руководствуясь статьями 29.4, 29.5, 29.6 КоАП РФ,

У С Т А Н О В И Л :

Поводом к возбуждению дела согласно п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ является заявление ООО «Технохимзавод» <...>.

Дело возбуждено 22.01.2019 путем составления на основании ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении в отсутствие <...> (его защитника), извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени составления протокола, что подтверждается представлением письменных объяснений на извещение о месте и времени составления протокола (...), подписанных <...>, и в отсутствие потерпевшего (его представителя), извещенного надлежащим образом о времени и месте составления протокола, что подтверждается направлением извещения о месте и времени составления протокола <...> по юридическому адресу ООО «Технохимзавод» и на адрес электронной почты.

Определением от 22.01.2019 рассмотрение дела назначено на 05.02.2019, когда и была объявлена резолютивная часть постановления.

Дело в соответствии с ч. 2 ст. 25.1 и ч. 3 ст. 25.2 рассмотрено в отсутствие <...> (его защитника), извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается представлением письменных объяснений, истребованных определением от 22.01.2019 о назначении места и времени рассмотрения дела № 03-17/7-2019 об административном правонарушении и об истребовании сведений по делу № 03-17/7-2019 об административном правонарушении <...>, подписанных <...>, и в отсутствии законного представителя ООО «Технохимзавод», извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается оттиском штампа на определении от 22.01.2019 о назначении места и времени рассмотрения дела № 03-17/7-2019 об административном правонарушении и об истребовании сведений по делу № 03-17/7-2019 об административном правонарушении <...>, но при участии <...>

(доверенность), допущенного в качестве представителя, который счел возможным рассмотреть дело только в его присутствии.

Отводов не заявлено, а обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Свердловского УФАС России (ст. 29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу об административном правонарушении 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. 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.

Согласно п. 98 Правил № 1314, исполнитель обязан:

а) осуществить действия по созданию (реконструкции) сети газораспределения до точек подключения, предусмотренные договором о подключении, а также по подготовке сети газораспределения к подключению объектов капитального строительства заявителя и пуску газа не позднее установленного договором о подключении дня подключения;

б) осуществлять мониторинг выполнения заявителем технических условий о присоединении. Осуществление указанных действий завершается составлением и подписанием обеими сторонами акта о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению) по типовой форме, утвержденной 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»;

в) осуществить действия по подключению (технологическому присоединению) не позднее установленного договором о подключении дня подключения (технологического присоединения) (но не ранее подписания акта о готовности, указанного в пп. «б» настоящего пункта), если эта обязанность в соответствии с договором о подключении возложена на исполнителя;

г) по запросу заявителя не позднее 10 дней со дня получения запроса направить заявителю информацию о ходе выполнения мероприятий по подключению (технологическому присоединению);

д) не позднее 20 рабочих дней до даты подключения (технологического присоединения), определенной в договоре о подключении, уведомить заявителя об окончании срока действия договора о подключении.

Исполнитель имеет право:

а) участвовать в приемке скрытых работ при строительстве заявителем газопроводов от газоиспользующего оборудования до точек подключения в рамках осуществления мониторинга выполнения заявителем технических условий о присоединении в случаях, предусмотренных договором о подключении;

б) расторгнуть договор о подключении в одностороннем порядке в случае, предусмотренном абзацем вторым п. 95 настоящих Правил (п. 99 Правил № 1314).

Согласно п. 100 Правил № 1314 заявитель обязан:

а) выполнить установленные в договоре о подключении условия подготовки сети газопотребления и газоиспользующего оборудования к подключению;

б) при мониторинге исполнителем выполнения заявителем технических условий о присоединении в соответствии с пп. «б» п. 98 настоящих Правил представить исполнителю раздел утвержденной в установленном порядке проектной документации (1 экземпляр), включающий в себя сведения об инженерном оборудовании, о сетях газопотребления, перечень инженерно-технических мероприятий и содержание технологических решений (представляется в случае, если разработка проектной документации предусмотрена законодательством Российской Федерации);

в) в случае внесения изменений в проектную документацию, влекущих изменение указанной в договоре о подключении максимального часового расхода газа, в срок, оговоренный в договоре о подключении, направить исполнителю предложение о внесении соответствующих изменений в договор о подключении. Изменение заявленного максимального часового расхода газа не может превышать величины, указанной в технических условиях;

г) обеспечить доступ к объектам капитального строительства исполнителя для мониторинга выполнения заявителем технических условий;

д) внести плату за технологическое присоединение в размере и сроки, которые установлены договором о подключении.

Согласно п. 101 Правил № 1314, заявитель имеет право получить в оговоренные сторонами договора о подключении сроки информацию о ходе выполнения исполнителем мероприятий, предусмотренных договором о подключении.

Из заявления следует, что между ООО «Технохимзавод» (далее также Заявитель) и Обществом заключен договор о подключении к системе газоснабжения № <...> от <...>.

Согласно п. 3.8. договора № <...> от <...> общий срок подключения (технологического присоединения) объекта составляет 2 года с даты заключения настоящего договора.

Согласно письменным объяснениям АО «Екатеринбурггаз» <...>, подписанный со своей стороны экземпляр договора № <...> от <...> Заявитель вернул в Общество

29.05.2017, следовательно срок выполнения мероприятий по договору № <...> от <...> – до 29.05.2019.

Договором № <...> от <...> не оговорен срок, в который Общество обязано предоставить Заявителю информацию о ходе выполнения мероприятий по подключению по его письменному запросу.

Заявитель 24.01.2018 направил в Общество письмо <...> о ходе выполнения мероприятий по подключению (технологическому присоединению) по договору № <...> от <...>, которое было получено Обществом 30.01.2018 <...>.

Письмом (от 06.03.2018) Общество предоставило Заявителю информацию о ходе выполнения мероприятий по подключению (технологическому присоединению) по договору № <...> от <...> на основании его письменного запроса (от 30.01.2018). Вышеуказанное письмо было получено представителем Заявителя <...> (доверенность) 07.03.2018, о чем свидетельствует расписка в получении нарочно.

Действия по подключению являются составной частью товарного рынка по транспортировке газа (Постановление Президиума ВАС РФ от 08.09.2009 № 6057/09, Постановление УФАС УО от 14.04.2014 № Ф09-1462/14 по делу № А50-11207/2013). АО «Екатеринбурггаз» оказывает услуги по транспортировке газа по местным газораспределительным сетям (на территории Свердловской области) по тарифам, установленным приказом ФСТ России от 24.06.2015 № 243-э/1, а также составляющие их услуги по подключению объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Таким образом, АО «Екатеринбурггаз» 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.

Таким образом, имеет место наличие события административного правонарушения совершенного 10.02.2018 по месту осуществления деятельности по технологическому присоединению к эксплуатируемым АО «Екатеринбурггаз» сетям газораспределения, выразившегося в ненаправлении ООО «Технохимзавод» по его запросу информации о ходе выполнения мероприятий по подключению в срок, установленный пп. «г» п. 98 Правил 1314.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Технохимзавод» согласился с событием административного правонарушения.

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

Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в муниципальных организациях (прим. к ст. 2.4 КоАП РФ).

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица, т.е. подлежат административной ответственности в случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (прим. к ст. 2.4 КоАП РФ).

Под организационно-распорядительными функциями следует понимать полномочия должностного лица, которые связаны с руководством трудовым коллективом государственного органа, государственного или муниципального учреждения (его структурного подразделения) или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п.

К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (например, по выдаче медицинским работником листка временной нетрудоспособности, установлению работником учреждения медико-социальной экспертизы факта наличия у гражданина инвалидности, приему экзаменов и выставлению оценок членом государственной экзаменационной (аттестационной) комиссии).

Как административно-хозяйственные функции надлежит рассматривать полномочия должностного лица по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, учреждений, воинских частей и подразделений, а также по совершению иных действий (п. 4 и 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»).

Из должностной инструкции начальника службы «ЦОК «Газовый сервис» от <...> следует, что в полномочия данного лица не входит принятие решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия, управление и распоряжение имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организации.

Согласно п. 1.2 должностной инструкции начальника службы «ЦОК «Газовый сервис» от <...>, начальник службы «ЦОК «Газовый сервис» непосредственно подчиняется заместителю генерального директора по строительству и инвестициям АО «Екатеринбурггаз».

Заместитель генерального директора АО «Екатеринбурггаз» по строительству и инвестициям обязан соблюдать действующее законодательство РФ, участвовать в управлении предприятием, подразделениями, службами, обеспечивать эффективную и устойчивую работу службы «ЦОК «Газовый сервис», имеет право в пределах своей компетенции заключать договоры на выполнение работ, подписывать документы на расход денежных и материальных ценностей на основании выданной доверенности генерального директора (п. 2.3, п. 2.6, п. 2.7, п. 3.5.3 Должностной инструкции заместителя генерального директора по строительству и инвестициям АО «Екатеринбурггаз» от <...>).

<...> переведен на должность заместителя генерального директора по строительству и инвестициям АО «Екатеринбурггаз» с <...> (приказ о переводе работника на другую работу <...>).

Таким образом, должностным лицом, в обязанности которого входили обязанности по контролю за сроками направления по запросу ООО «Технохимзавод» информации о ходе выполнения мероприятий по подключению в срок, установленный пп. «г» п. 98 Правил № 1314 по состоянию на 09.02.2018 являлся заместитель генерального директора по строительству и инвестициям <...>.

Письмо АО «Екатеринбурггаз» (от 06.03.2018) подписано <...> АО «Екатеринбурггаз» <...>, что подтверждает его причастность к совершению административного правонарушения.

В письменных объяснениях, подписанных <...> (от 09.01.2019), <...> признает событие административного правонарушения.

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

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

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

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

5. Помимо вреда, причиненного административным правонарушением потерпевшему (ООО «Технохимзавод»), 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 должностным лицом предусмотренных ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ административных правонарушений установлена административная ответственность в виде административного штрафа в размере от десяти тысяч до сорока 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. 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.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 1.7, ч. 1 ст. 4.1, ч. 1 ст. 9.21, ст. 23.48, п. 1 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – заместителя генерального директора АО «Екатеринбурггаз» по строительству и инвестициям <...> года рождения, место рождения <...>, паспорт: серия <...> номер <...>, выдан <...>, код подразделения <...>, адрес регистрации: <...>, ИНН <...> виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере 10 000 (десять тысяч) рублей.

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 <...> 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 России 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

<...>