



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа по делу № 03-17/42-2017 об административном правонарушении (ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена: 07.08.2017 года
В полном объеме изготовлено: 08.08.2017 года

08 августа 2017 года

город Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <.....>, рассмотрев на основании ст. 23.48 КоАП РФ и в порядке ст. 29.7. КоАП РФ протокол об административном правонарушении и другие материалы дела в отношении Акционерного Общества «ГАЗЭКС» (623428, Свердловская область, г. Каменск Уральский, ул. Мусоргского, д. 4, 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 являются заявления <.....> (вх. № 01-6660 от 18.04.2017/вх. № 01-7241 от 26.04.2017).

Дело возбуждено 08.06.2017 путем составления на основании ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении в отсутствие законного представителя Общества, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени составления протокола, что подтверждается представленными письменными объяснениями законного представителя юридического лица (исх. № 09-1450 от 26.05.2017/вх. № 01-9250 от 29.05.2017) на извещение о времени и месте составления протокола об административном правонарушении (исх. № 7086 от 16.05.2017), но с участием допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность № <.....> от 20.12.2016).

Определением от 08.06.2017 рассмотрение дела назначено на 22.06.2017 с отложением на 07.08.2017, когда и была объявлена резолютивная часть постановления.

Дело в соответствии с ч. 3 ст. 25.2 и ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ рассмотрено в отсутствие потерпевшего и законного представителя Общества, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что

подтверждается уведомлением о вручении 11.07.2017 заказного письма (исх. № 9689 от 28.06.2017), но с участием допущенных в качестве представителя – <.....> (доверенность № <.....> от 11.02.2017) и допущенного в качестве защитника - <.....> (доверенность № <.....> от 20.12.2016), которые сочли возможным рассмотреть дело только с их участием.

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).

Правила № 1314 определяют порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям газораспределения объектов капитального строительства (п. 1).

В Правилах № 1314 используются следующие понятия (п. 2):

«подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к сети газораспределения» - совокупность организационных и технических действий, включая врезку и пуск газа, дающих возможность подключаемому объекту капитального строительства использовать газ, поступающий из сети газораспределения;

«заявитель» - юридическое или физическое лицо, являющееся правообладателем земельного участка, намеренное осуществить или осуществляющее на нем строительство (реконструкцию) объекта капитального строительства с последующим его подключением (технологическим присоединением) к сети газораспределения или подключение (технологическое присоединение) построенного на своем земельном участке объекта капитального строительства к сети газораспределения;

«исполнитель» - газораспределительная организация, владеющая на праве собственности или на ином законном основании сетью газораспределения, к которой планируется подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства;

«точка подключения» - место соединения сети газораспределения исполнителя с сетью газопотребления объекта капитального строительства;

«фактическое присоединение» - комплекс технических мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) объектов исполнителя и объектов заявителя с осуществлением пуска газа на объекты заявителя.

Согласно п. 3 Правил № 1314 подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сети газораспределения осуществляется в следующем порядке:

а) направление исполнителю запроса о предоставлении технических условий на подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения (далее - технические условия);

б) выдача технических условий;

в) направление исполнителю заявки о заключении договора о подключении (технологическом присоединении) объектов капитального строительства к сети газораспределения (далее соответственно - договор о подключении, заявка о подключении (технологическом присоединении));

г) заключение договора о подключении;

д) выполнение мероприятий по подключению (технологическому присоединению), предусмотренных техническими условиями и договором о подключении;

е) получение разрешения на ввод в эксплуатацию объектов капитального строительства заявителя (в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации);

ж) составление акта о подключении (технологическом присоединении), акта разграничения имущественной принадлежности и акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон.

При получении исполнителем заявки о подключении (технологическом присоединении) без предварительной выдачи технических условий от заявителя с максимальным часовым расходом газа, не превышающим 300 куб. метров, которым ранее не выдавались технические условия, исполнителем в порядке, установленном разделом II настоящих Правил, выдаются технические условия, содержащие информацию, указанную в пунктах 28 и 37 настоящих Правил, и направляется в порядке, установленном разделом VI настоящих Правил, проект договора о подключении (п. 38 Правил № 1314).

Договор о подключении является публичным и заключается в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации, с соблюдением особенностей, определенных настоящими Правилами (п. 62 Правил № 1314).

Согласно п. 71 Правил № 1314 в случае если заявитель ранее не получал технические условия, к заявке о подключении (технологическом присоединении) дополнительно к документам, указанным в пункте 69 настоящих Правил, прилагаются следующие документы:

а) ситуационный план расположения земельного участка с привязкой к территории населенного пункта;

б) копия документа, подтверждающего право собственности или иное предусмотренное законом основание на объект капитального строительства и (или) земельный участок;

в) расчет максимального часового расхода газа (не прилагается, если планируемый максимальный часовой расход газа не более 5 куб. метров).

Исполнитель не вправе требовать от заявителя представления сведений и документов, не предусмотренных Правилами № 1314.

В случае если заявитель представил сведения и документы, указанные в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, не в полном объеме, исполнитель в течение 5 дней со дня поступления заявки о подключении (технологическом присоединении) возвращает ему заявку о подключении (технологическом присоединении) с приложенными к ней документами без рассмотрения. Отказ исполнителем в приеме от заявителя заявки о подключении (технологическом присоединении) к

рассмотрению при представлении им сведений и документов, указанных в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, не допускается (п. 73 Правил № 1314).

Из заявления следует, что 07.02.2017 <.....> направила в АО «ГАЗЭКС» заявку № <.....> о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства, в которой просила заключить договор о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства – жилой дом, находящегося по адресу: <.....>, планируемый максимальный часовой расход газа – 4,8 м³/час. Ранее ТУ заявитель не получал.

Заявителю заявка не возвращалась в порядке п. 73 Правил № 1314.

Письмом от 28.03.2017 № <.....> Общество отказало <.....> в выдаче технических условий.

При представлении заявителем сведений и документов, указанных в пунктах 65 - 69 и 71 настоящих Правил, в полном объеме, исполнитель в течение 30 дней со дня получения заявки о подключении (технологическом присоединении) направляет заявителю подписанный со своей стороны проект договора о подключении в 2-х экземплярах любым доступным способом (почтовое отправление, электронное сообщение с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», вручение на руки), позволяющим подтвердить получение заявителем проекта договора о подключении (п. 74 Правил № 1314).

По состоянию на 18.04.2017 (дата обращения в Свердловское УФАС России) и на момент рассмотрения дела об административном правонарушении (07.08.2017) экземпляры проекта договора о подключении <.....> не направлялись.

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 № 06-05/25 от 23.06.2016 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 20.09.2016 по делу № А60-33173/2016, оставленным без изменения Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.12.2016, в удовлетворении заявленных требований АО «ГАЗЭКС» о признании незаконным постановления Свердловского УФАС России отказано.

Постановление по делу № 06-05/25 от 23.06.2016 было исполнено АО «ГАЗЭКС» 29.12.2016.

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.

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 совершенного 10.03.2017 по месту осуществления деятельности по технологическому присоединению к эксплуатируемым Обществом сетям газораспределения административного правонарушения, выразившегося в ненаправлении <.....> в установленный п. 74 Правил № 1314 срок подписанного со стороны АО «ГАЗЭКС» в 2-х экземплярах проекта договора о подключении лицом, считающимся с 29.12.2016 до 29.12.2017 подвергнутым административному наказанию.

При рассмотрении дела защитник указал на отсутствие события административного правонарушения. В письменных объяснениях (вх. № 01-14237 от 04.08.2017) АО «ГАЗЭКС» сообщило, что <.....> подавалась именно заявка о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства, а не запрос о выдаче технических условий.

Представитель поддержал позицию Свердловского УФАС России, подтвердив, что на момент рассмотрения дела об административном правонарушении (07.08.2017) экземпляры проекта договора о подключении <.....> АО «ГАЗЭКС» не направлялись.

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

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

АО «ГАЗЭКС» оказывает услуги по транспортировке газа по местным газораспределительным сетям (на территории Свердловской области) по тарифам,

установленным приказом ФАС России от 22.04.2016 № 508/16, 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).

Таким образом, по обстоятельствам дела у Общества имелась возможность в установленные п. 74 Правил № 1314 порядке и срок направить <.....> подписанный со стороны АО «ГАЗЭКС» в 2-х экземплярах проект договора о подключении, но Обществом не предпринималось для этого ни одной из предусмотренных законодательством мер, поскольку оно считает свои действия правомерными.

4. Обстоятельств, отягчающих либо смягчающих административную ответственность, не выявлено (ст. ст. 4.3, 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, не выявлены.

8. За совершение юридическим лицом предусмотренных ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ административных правонарушений установлено административное наказание в виде административного штрафа в размере от шестисот тысяч до одного миллиона 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.

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» (623428, Свердловская область, г. Каменск Уральский, ул. Мусоргского, д. 4, 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 минимальном размере 600000 (шестьсот 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. 219) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <.....> надлежит представить в Свердловское УФАС России заверенные копии платежных документов.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются в соответствии с приказом Минфина 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

УИН 0319883072080800000894710

ИД плательщика 26612001379661201001

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

<.....>