

Резолютивная часть постановления объявлена 12.10.2022 г.

Постановление изготовлено в полном объеме 14.10.2022 г.

Я, заместитель руководителя управления — начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее — Архангельское УФАС России) Цакулов Юрий Геннадьевич, рассмотрев материалы по делу № 029/04/9.21-821/22 в отношении юридического лица – ООО «АСЭП»

ИНН: 2901123178;

ОГРН: 1042090007941;

Адрес (место нахождения): 1630045, г. Архангельск, Талажское шоссе, д. 1, корп. 1;

Конкурсный управляющий: Г (согласно выписки из ЕГРЮЛ)

УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения и его квалификация:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области из ФАС России поступило обращение Д (вх. № 7336-ЭП/22 от 25.08.2022) на действия (бездействия) ООО «АСЭП».

Из обращения следует, что между Д и ООО «АСЭП» заключен договор № 255-5334ТП/1021а об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 15.10.2021 года, объекта заявителя – электроустановки жилого дома, на З/У 10 (кад. номер) по адресу, к электрическим сетям Общества. Договор подписан представителем конкурсного управляющего – М.

Неотъемлемым приложением к договору № 255-5334ТП/1021а об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 15.10.2021 года являются технические условия для присоединения к электрическим сетям № 74-5334/10 от **15.10.2021**, которые также подписаны представителем конкурсного управляющего – М.

Согласно п. 1 условий договора № 255-5334ТП/1021а об осуществлении технологического присоединения, Сетевая организация принимает на себя обязательства по технологическому присоединению энергопринимающих устройств «Заявителя» электроустановка жилого дома, в том числе по обеспечению готовности объекта электросетевого хозяйства (включая его проектирование, строительства, реконструкцию) к присоединению энергопринимающих устройств, урегулированию отношений с третьими лицами в случае необходимости строительства (модернизации) такими лицами принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства (энергопринимающих

устройств, объектов электроэнергетики), с учетом следующих характеристик:

Согласно п. 3 технических условий максимальная мощность присоединяемых электроустановок Заявителя составляет 15 кВт, в том числе:

Согласно п. 4 технических условий категория надежности **третья**.

Согласно п. 5 технических условий класс напряжения электрических сетей, к которым осуществляется технологическое присоединение 0,4 кВт.

Пунктом 5 договора № 255-5334ТП/1021а определено, что срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет 4 месяцев со дня заключения договора об осуществлении технологического подсоединения к электрическим сетям.

Согласно п. 12 договора № 255-5334ТП/1021а об осуществлении технологического присоединения электроустановок Заявителя к электрическим сетям Сетевой организации, датой исполнения обязательств «Заявителя» считается дата внесения средств в кассу или на расчетный счет «Сетевой организации».

Согласно квитанции № 1-3-291-743-114 от 26.10.2021 года, по операции АО «Тинькофф Банк», оплата за услуги Сетевой организации была произведена в полном объеме.

Таким образом, **договор считается заключенным, с даты оплаты услуг заявителем, а именно с 26.10.2021 года.**

В соответствии с ч. 1 ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Процедура технологического присоединения объектов заявителей к электрическим сетям определена Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила № 861).

Нормы Правил № 861 являются нормами о регулировании доступа к электрическим сетям и услугам по передаче электрической энергии, а их применение находится в сфере антимонопольного регулирования и контроля.

Как предусмотрено пунктом 6 Правил № 861, технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные настоящими Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации.

В соответствии с п. 16 Правил № 861, договор должен содержать существенные условия, в том числе срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который исчисляется со дня заключения договора и не может превышать сроков, установленных подпунктом «б» пункта 16 Правил № 861.

Норма пункта 16 Правил № 861 носит императивный характер.

Заявитель относится к категории потребителей, обозначенных в п. 14 Правил № 861.

Исходя из характеристик подключаемого Объекта Заявителя, его параметры подпадают под норму, обозначенную в абз. 10 пп. «б» п. 16 Правил № 861, действующей в редакции от 09.10.2021 (т.е. на момент заключения договора), а именно: в случаях осуществления технологического присоединения к электрическим сетям классом напряжения до 20 кВ включительно, при этом расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 300 метров в городах и поселках городского типа и не более 500 метров в сельской местности и от сетевой организации не требуется выполнение работ по строительству (реконструкции) объектов электросетевого хозяйства, включенных (подлежащих включению) в инвестиционные программы сетевых организаций (в том числе смежных сетевых организаций), и (или) объектов по производству электрической энергии, за исключением работ по строительству объектов электросетевого хозяйства от существующих объектов электросетевого хозяйства до присоединяемых энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики:

6 месяцев - для заявителей, указанных в пунктах 12(1), 14 и 34 настоящих Правил, если технологическое присоединение осуществляется к электрическим сетям, уровень напряжения которых составляет до 20 кВ включительно, и если расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка заявителя, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 300 метров в городах и поселках городского типа и не более 500 метров в сельской местности.

В этой связи, срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению Объекта Заявителя в Договоре должен был быть установлен – 6 месяцев, т.е. **до 27.04.2022.**

25.08.2022 в адрес Архангельского УФАС России поступило обращение от Д (вх. № 7336-ЭП/22 от 25.08.2022) с жалобой на действия (бездействия) ООО «АСЭП» по затягиванию сроков подключения принадлежащего ему объекта к электрическим сетям Общества.

ООО «АСЭП» (ИНН: 2901123178, ОГРН: 1042090007941) является коммерческой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, в т. ч. услуги по технологическому присоединению энергопринимающих устройств физических лиц к электрическим сетям. При этом данная услуга может быть оказана только

сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему энергопринимающие устройства.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», услуги по передаче электрической энергии отнесены в сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Из содержания ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» следует, что естественная монополия – состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров; субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии; потребитель – физическое или юридическое лицо, приобретающее товар, производимый (реализуемый) субъектом естественной монополии.

Федеральным законом «О естественных монополиях» регулируется деятельность субъектов естественных монополий, в т. ч. в сфере услуг по передаче электрической энергии.

Следовательно, оказание услуг по передаче электрической энергии является деятельностью, осуществляемой хозяйствующим субъектом в условиях естественной монополии, а лицо, оказывающее такие услуги, - субъектом естественной монополии.

В соответствии со сведениями о юридическом лице, опубликованными на сайте <http://egrul.nalog.ru/>, основным видом деятельности Общества является передача электроэнергии и технологическое присоединение к распределительным электросетям.

Таким образом, в соответствии с ч. 5 ст. 5 Закона «О защите конкуренции», ООО «АСЭП» является субъектом естественной монополии в силу прямого указания в законе.

В соответствии с ч. 1 ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Процедура технологического присоединения объектов заявителей к электрическим сетям определена Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого

хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861.

Нормы Правил технологического присоединения являются нормами о регулировании доступа к электрическим сетям и услугам по передаче электрической энергии, а их применение находится в сфере антимонопольного регулирования и контроля.

На основании п. 3 Правил технологического присоединения, сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им указанных Правил и наличия технической возможности технологического присоединения.

Независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с лицами, указанными в пунктах 12.1, 14 и 34 Правил технологического присоединения, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Согласно п. 6 Правил технологического присоединения, технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные данными Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации.

По договору об осуществлении технологического присоединения сетевая организация принимает на себя обязательства по реализации мероприятий, необходимых для осуществления такого технологического присоединения, в т. ч. мероприятий по разработке, и, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации об электроэнергетике, согласованию с системным оператором технических условий, обеспечению готовности объектов электросетевого хозяйства, включая их проектирование, строительство, реконструкцию, к присоединению энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики, урегулированию отношений с третьими лицами, в случае необходимости строительства (модернизации) такими лицами принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства (энергопринимающих устройств, объектов электроэнергетики).

В соответствии абз. 7 пп. «б» п.16 Правил (в редакции Постановления Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 от 09.10.2021) для заявителей, указанных в пунктах 12(1), 14 и 34 настоящих Правил, если технологическое присоединение осуществляется к электрическим сетям, уровень напряжения которых составляет до 20 кВ включительно, и если расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка заявителя, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 300 метров в городах и поселках городского типа и не более 500 метров в сельской местности срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств должен составлять 6 месяцев.

Срок осуществления мероприятий, предусмотренный абз. 7 пп. «б» п.16 Правил технологического присоединения, является **существенным условием** публичного договора по технологическому присоединению.

Таким образом, срок технологического присоединения объекта Дружинина А.В. к электрическим сетям ООО «АСЭП» определен Обществом и техническое присоединение надлежало выполнить до 27.02.2022, а согласно Правила технологического присоединения в течение 6-месячного срока, с даты оплаты договора Заявителем, т. е. 27.04.2021 года.

ООО «АСЭП» как сетевая организация, оказывающая услуги по передаче электроэнергии, и субъект естественной монополии в силу ст. 4 Федерального закона № 147 ФЗ от 17.08.1995 г. «О естественных монополиях», определяющей, что услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий, обязано соблюдать установленный порядок подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям.

Исходя из положений п. 16.3 Правил № 861, сетевая организация исполняет обязательства (в том числе в части урегулирования отношений с иными лицами) до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя.

Заклячая двусторонний возмездный договор, порядок исполнения которого предусмотрен императивными нормами публичного права, сетевая организация, как профессиональный участник рынка, берет на себя все риски его исполнения, исходя из статуса сторон, а также с учетом того, что такие риски являются неотъемлемо сопутствующими коммерческой деятельности сетевой организации в силу пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, вне зависимости от наличия технических и технологических трудностей, связанных с проведением мероприятий по договору о технологическом присоединении, сетевая организация обязана надлежащим образом исполнить соответствующие мероприятия в установленный законом срок.

В соответствии с позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в решении от 12.08.2011 № ВАС-9742/11, на сетевую организацию в соответствии с Правилами № 861 возлагается не только обязанность по осуществлению собственно мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств к электрическим сетям, но и целого ряда подготовительных мероприятий, необходимых для осуществления такого технологического присоединения, включая усиление существующей электрической сети в связи с присоединением новых мощностей (строительство новых линий электропередачи, подстанций, увеличение сечения проводов и кабелей, замена или увеличение мощности трансформаторов, расширение распределительных устройств, модернизация оборудования, реконструкция объектов электросетевого хозяйства, установка устройств регулирования напряжения для обеспечения надежности и качества электрической энергии).

Кроме того, ООО «АСЭП» является профессиональным участником рынка электроэнергетики, и на него возложены обязанности сетевой организации по осуществлению мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств лиц, обратившихся к нему с соответствующей

заявкой.

Более того, ООО «АСЭП» следует учитывать, что Правила технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, принятые в соответствии с Федеральным законом от 26.03.2003 35-ФЗ «Об электроэнергетике», являются основным нормативным правовым актом, регламентирующим процедуру технологического присоединения, и в соответствии с ними обязаны действовать все участники рынка электроэнергетики.

Таким образом, законодателем урегулированы общественные отношения в области подключения заявителей к электрическим сетям путем принятия общеобязательных правил, позволяющих более слабой стороне в данных отношениях - заявителю, рассчитывать на безусловную возможность получения доступа к ресурсу (электрической энергии) безотносительно субъективного усмотрения на то сетевой организации. Этим и объясняется, что Правила № 861 содержат в себе требования по осуществлению мероприятий по технологическому присоединению в строго определенные сроки для каждой категории потребителей.

Ответственность за нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям установлена ч. 1 ст. 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Следовательно, в действиях юридического лица – ООО «АСЭП», выразившиеся в нарушении срока выполнения мероприятий по технологическому присоединению к электрическим сетям энергопринимающих устройств Заявителя – Дружинина А.В. нарушают требования, установленные абз. 13 п. 16 б) Правил № 861, что образует состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения ООО «АСЭП» подтверждается материалами дела № 029/04/9.21-821/22, а также протоколом № 029/04/9.21 821/2022 об административном правонарушении от 30.09.2022 № 02-

05Т/3397, составленным ведущим специалистом экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России - Т, в присутствии представителя ООО «АСЭП» (его защитника) – К.

Срок давности привлечения ООО «АСЭП» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек (28.04.2023).

Письменные пояснения (возражения), представлены представителем (защитником) К при составлении протокола об административном правонарушении № 029/04/9.21 821/22, 30.09.2022 года, при рассмотрении дела о административном правонарушении, по существу 12.10.2022 года.

Дело № 029/04/9.21-821/22 рассмотрено должностным лицом Архангельского УФАС России в присутствии защитника (паспорт).

В силу пункта 1 статьи 2.10 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность:

Субъектом - административного правонарушения является ООО «АСЭП»;

Субъективная сторона - правонарушения характеризуется следующим:

У ООО «АСЭП» имелась возможность для соблюдения установленных Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утв. постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 норм и правил, но им не были приняты все зависящие меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Согласно п. 16.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Объектом - административного правонарушения, предусмотренного ст. 9.21 КоАП РФ, являются общественные отношения, возникающие при недискриминационном доступе к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

Объективная сторона - административного правонарушения, предусмотренного ст. 9.21 КоАП РФ, заключается в нарушении срока выполнения мероприятий по технологическому присоединению к электрическим сетям энергопринимающих устройств Заявителя – Д.

Смягчающих или отягчающих административную ответственность обстоятельств, в данном случае не установлено.

Должностное лицо Архангельского УФАС России не усмотрел в действиях ООО

«АСЭП» малозначительности совершенного правонарушения:

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрена возможность освобождения лица, совершившего административное правонарушение, от административной ответственности при малозначительности правонарушения.

КоАП РФ не устанавливает каких либо ограничений для применения названной нормы материального права, оставляя право ее применения на усмотрение соответствующих органа, должностного лица, суда.

Пунктом 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2, 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с пунктом 18.1 названного постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Обществом не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

КоАП РФ не содержит исключений применения статьи 2.9 КоАП РФ в отношении какого либо административного правонарушения. Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких либо угроз для личности, общества и государства.

По смыслу ст. 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

В данном случае, состав вменяемого Обществу правонарушения является формальным, существенная угроза охраняемым общественным отношениям по указанному правонарушению заключается в пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих публично правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Любое злоупотребление хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, независимо от формы выражения таких деяний (угроза, давление, совершение фактических действий),

предполагает сознательное и намеренное поведение лица, рассматриваемое законодателем как потенциально опасное для всех сфер общественных отношений.

В соответствии с ч. 1 ст. 29.11 КоАП РФ, должностным лицом Архангельского УФАС России, рассматривающим настоящее дело, принято решение об отложении составления мотивированного постановления по делу об административном правонарушении № 029/04/9.21-821/22. О времени и месте объявления мотивированного постановления защитник лица, в отношении которого вынесено данное постановление, уведомлен надлежащим образом.

Мероприятия по техническому присоединению к электрическим сетям Общества энергопринимающих устройств потерпевшего Д – жилого дома, расположенного по адресу: З/У (кад. номер) г. Архангельск, на момент вынесения настоящего постановления не выполнены.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 9.21, 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо — **ООО «АСЭП» (ИНН: 2901123178; ОГРН: 1042090007941)** виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.**