

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении №
167-А-15

«27» августа 2015 года

город Липецк

Я, заместитель руководителя-начальник отдела антимонопольного контроля на товарных и финансовых рынках Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области Черкашина Людмила Александровна, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 167-А-14, возбужденного в отношении должностного лица - начальника управления технологическим присоединением АО «Липецкая городская энергетическая компания» (398001, г. Липецк, пл. Петра Великого, д. 4а) «<...>» (на момент совершения правонарушения), «<...>», место рождения «<...>», место регистрации «<...>», в присутствии «<...>», которому разъяснено, что в соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

УСТАНОВИЛА:

«31» июля 2015 года Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области (далее - Липецкое УФАС России) по результатам рассмотрения дела № 88 о нарушении антимонопольного законодательства АО «Липецкая городская энергетическая компания» вынесено решение, в соответствие с которым в действиях АО «Липецкая городская энергетическая компания» признано наличие нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов других лиц путём невыполнения АО «Липецкая городская энергетическая компания» мероприятий по технологическому присоединению садового домика гр. «<...>», расположенного по адресу: «<...>», к электрическим сетям в сроки, установленные п. 16 Правил 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 Российской Федерации от 27.12.2004г. № 861, а также выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Как было установлено Комиссией Липецкого УФАС России в ходе рассмотрения

данного дела 20.10.2014г. гр. «<...>» обратилась в АО «ЛГЭК» с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств садового домика, расположенного по адресу: «<...>» максимальная мощность: 5 кВт, 3 категория надежности, уровень напряжения 220 В.

07.11.2014г. между АО «ЛГЭК» и гр. «<...>» заключен договор №3501/14 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям (далее - Договор), а также выданы технические условия от 30.10.2014г.

Согласно п. 5 Договора срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет 6 (шесть) месяцев со дня заключения настоящего договора.

В соответствии с п. 6 Договора сетевая организация обязуется надлежащим образом исполнить обязательства по настоящему договору, в том числе по выполнению возложенных на сетевую организацию мероприятий по технологическому присоединению, указанных в технических условиях.

В связи с тем, что в установленный срок АО «ЛГЭК» не осуществило технологическое присоединение энергопринимающих устройств садового домика гр. «<...>» 03.06.2015г. гр. «<...>» обратилась в Липецкое УФАС России с соответствующим заявлением.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года №861 утверждены 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 (далее - Правила).

Абзацем 1 пункта 3 Правил установлена обязанность сетевой организации выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Согласно абзацу 2 пункта 3 и пункту 14 Правил независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с заявителями - физическими лицами, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно, используемых для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, принадлежащих физическим лицам на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Пунктом 7 Правил установлена следующая процедура технологического присоединения:

а) подача заявки юридическим или физическим лицом (далее - заявитель), которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение, реконструкцию и

увеличение объема присоединенной мощности, а также изменить категорию надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр (увеличение) величины присоединенной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя;

б) заключение договора;

в) выполнение сторонами договора мероприятий, предусмотренных договором;

г) получение разрешения уполномоченного федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору на допуск в эксплуатацию объектов заявителя (за исключением объектов лиц, указанных в пунктах 12.1 - 14 настоящих Правил);

г.1) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям (фиксация коммутационного аппарата в положении «отключено»);

г.2) фактический прием (подача) напряжения и мощности, осуществляемый путем включения коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении «включено»);

д) составление акта о технологическом присоединении и акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

Пунктом 16 Правил установлен срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который не может превышать 6 месяцев для заявителей, указанных в п. 14 Правил, в случае технологического присоединения к электрическим сетям классом напряжения до 20 кВт включительно, 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.

Пунктом 18 Правил предусмотрено, что мероприятия по технологическому присоединению включают в себя:

а) подготовку, выдачу сетевой организацией технических условий и их согласование с системным оператором (субъектом оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах), а в случае выдачи технических условий электростанцией - согласование их с системным оператором (субъектом оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах) и со смежными сетевыми организациями;

б) разработку сетевой организацией проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями;

в) разработку заявителем проектной документации в границах его земельного участка согласно обязательствам, предусмотренным техническими условиями, за

исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности разработка проектной документации не является обязательной;

г) выполнение технических условий заявителем и сетевой организацией, включая осуществление сетевой организацией мероприятий по подключению энергопринимающих устройств под действие аппаратуры противоаварийной и режимной автоматики в соответствии с техническими условиями;

д) проверку сетевой организацией выполнения заявителем технических условий;

е) осмотр (обследование) присоединяемых энергопринимающих устройств должностным лицом федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору при участии сетевой организации и собственника таких устройств, а также соответствующего субъекта оперативно-диспетчерского управления в случае, если технические условия подлежат в соответствии с настоящими Правилами согласованию с таким субъектом оперативно-диспетчерского управления (для лиц, указанных в пунктах 12.1 - 14 настоящих Правил, осмотр присоединяемых энергопринимающих устройств должен осуществляться с участием сетевой организации и заявителя);

ж) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям и включение коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении "включено").

В соответствии с п. 19 Правил по окончании осуществления мероприятий по технологическому присоединению стороны составляют акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон и акт об осуществлении технологического присоединения.

Из материалов дела следует, что гр. «<...>» относится к заявителям, указанным в п. 14 Правил, а именно заявка подана в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств садового домика, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт по 3 категории надежности, несвязанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Таким образом, АО «ЛГЭК» в силу п. 3 Правил обязано было выполнить предусмотренные в п. 18 Правил мероприятия по технологическому присоединению, в сроки, установленные п. 16 данных Правил.

Таким образом, мероприятия по технологическому присоединению со стороны АО «ЛГЭК» не выполнены, что свидетельствует о нарушении предельного срока, установленного п. 16 Правил.

При этом из буквального содержания п. 16 Правил №861 следует, что срок, установленный для осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который не может превышать 6 месяцев для подключения к электрическим сетям энергопринимающего устройства с максимальной мощностью до 15 кВт включительно, и в рамках которого сетевой организацией должны быть произведены все необходимые согласования мест размещения объектов электроснабжения, урегулированы отношения с третьими лицами, а

также решены иные вопросы, носит императивный характер и изменению не подлежит. Оснований для продления либо увеличения указанного срока Правила №861 не содержат.

В соответствии со статьей 3, частью 1 статьи 4 Федерального Закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 Федерального Закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции» установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, АО «ЛГЭК» является субъектом естественной монополии, включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, приказом Липецкого УФАС России № 79 от 01.04.2015г. в сфере услуг: 1) водоснабжение и канализация; 2) передача электрической энергии, с долей более 50% в географических границах г. Липецка.

В силу части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции» не допускаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Таким образом, невыполнение сетевой организацией мероприятий технологического присоединения объекта заявителя к электрическим сетям в установленные п. 16 Правил срок, который не может превышать 6 месяцев, является или может явиться ущемлением интересов и законных прав, гр. «<...>» как слабой стороны по отношению к сетевой организации, на своевременное подключение садового домика к электрическим сетям.

В результате бездействия АО «ЛГЭК» гр. «<...>» не смогла реализовать свое право на технологическое присоединение в срок, установленный законодательством, не имела возможности заключить договор с энергосбытовой компанией, поскольку не имела актов о разграничении балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон.

В действиях АО «ЛГЭК» установлено нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов других лиц путём невыполнения АО «ЛГЭК» мероприятий по технологическому присоединению садового домика, принадлежащего гр. «<...>» к электрическим сетям в сроки, установленные п. 16 Правил.

Нарушение антимонопольного законодательства установлено Липецким УФАС России, доказательство которого имеется в материалах дела № 88 о нарушении антимонопольного законодательства (решение от 31.07.2015г.).

Таким образом, АО «ЛГЭК» совершило действия, признаваемые злоупотреблением доминирующим положением и недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 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.

При этом в соответствии с примечанием к вышеуказанной норме совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Организационно-распорядительные функции включают в себя, например, руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

В соответствии с определением Липецкого УФАС России от 10.08.2015г. № 4048-05 АО «ЛГЭК» была представлена информация, а также письменные пояснения о причинах неосуществления технологического присоединения садового домика, принадлежащего гр. «<...>», расположенного по адресу: «<...>», согласно заключенному договору №3501/14 от 07.11.2014г. 20.10.2014г. в адрес АО «ЛГЭК» поступила заявка вх. №14-э1187 на технологическое присоединение объекта: «Садовый домик» по адресу: <...> с нагрузкой 5 кВт напряжением 0,22 кВ и обеспечением третьей категорией надежности электроснабжения;

07.11.2014г. – договор подписан со стороны заявителя и зарегистрирован под №3501/14, с оплатой по договору 550 руб. Дата окончания срока осуществления мероприятий по ТП-07.05.2015г. 21.11.2014г.- поступила заявка от заявителя на согласование проекта; 26.11.2014г. – проект заявителя согласован; 09.12.2014г. – от Управления технологическим присоединением в Управление капитального строительства АО «ЛГЭК» направлено техническое задание, присвоен код объекта Программы перспективного развития 1.1.5.2.300/14; 16.01.2015г.- Управлением капитального строительства АО «ЛГЭК» проведены торги по выбору подрядной организации на выполнение ПИР; 30.01.2015г. заключен договор на проектно-

изыскательские работы с ООО «Электросвязь». Срок выполнения по договору – апрель 2015г.; 05.03.2015г. –поступила заявка от заявителя на осмотр электроустановки; 18.03.2015г. –проведен осмотр электроустановки (замечаний нет); 10.06.2015г. – в АО «ЛГЭК» поступил проект части электроустановки АО «ЛГЭК» от подрядной организации ООО «Электросвязь» на согласование с просрочкой даты по договору №235/15 от 30.01.2015г. на 41 день. 17.06.2015г. –проект в части электроустановки АО «ЛГЭК» согласован.

Таким образом, из вышеуказанного следует, что причиной неосуществления технологического присоединения садового домика, принадлежащего гр. «<...>», расположенного по адресу: «<...>», согласно заключенному договору №3501/14 от 07.11.2014г. в срок до 07.05.2015г. является нарушение договорных обязательств по договору подряда №235/15 от 30.01.2015г. со стороны ООО «Электросвязь».

При этом АО «ЛГЭК» представило документы, подтверждающие, что «<...>» является должностным лицом общества и занимает должность начальника управления технологического присоединения АО «ЛГЭК», а именно копию трудовой книжки, копию приказа от 01.08.2014г. № 311, копию должностной инструкции от 10.08.2013г.

Согласно представленной должностной инструкции утвержденной генеральным директором ОАО «ЛГЭК» 10.08.2013 года, п.1.2.устанавливает, что «<...>» является руководителем, ответственным за организацию и координацию деятельности управления технологического присоединения (УТП); отдела планирования и договорной работы (ОПДР), отдела подготовки и контроля исполнения технических условий и группы исполнения договоров подключения к сетям тепловодоснабжения и водоотведения.

Согласно п.2.3.1. должностной инструкции, осуществляет непосредственный контроль деятельности ОПДР, ОПКИТУ, группы исполнения договоров подключения к сетям тепло-водоснабжения и водоотведения в соответствии с регламентом взаимодействия структурных подразделений при осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям ОАО «ЛГЭК»; координирует деятельность подрядных организаций, структурных подразделений компании и заказчиков с целью безусловного своевременного исполнения договорных обязательств по технологическому присоединению.

При этом нарушение антимонопольного законодательства явилось следствием не исполнения своих должностных обязанностей должностным лицом – начальником Управления технологическим присоединением АО «ЛГЭК» «<...>», поскольку должностное лицо АО «ЛГЭК» «<...>», являясь руководителем, пренебрежительно отнесся к исполнению своих должностных обязанностей, не обеспечил организацию работы по осуществлению мероприятий по технологическому присоединению садового домика, принадлежащего гр. «<...>», а также исполнение договора технологического присоединения №3501/14 от 07.11.2014г. в установленные законодательством сроки (п. 16 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861).

Согласно ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.31 КоАП РФ, является принятие

комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, указанное нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» согласуется с диспозицией ст. 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ «Злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке» совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

В соответствии со ст. 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 представляющего существенной угрозы охраняемым общественным правоотношениям.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 18 Постановления Пленума 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.

В пункте 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного судам надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ. Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность. Так, не

может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье Особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий. Следовательно, малозначительность может быть применена ко всем составам административных правонарушений.

При оценке правонарушения в качестве малозначительного необходимо соотнести степень общественной опасности конкретного деяния со строгостью предусмотренной санкции, а также учесть отношение лица, привлекаемого к административной ответственности, к содеянному и возможность достижения целей пресечения и профилактики административных правонарушений применительно к конкретному лицу без применения наказания.

Должностное лицо Липецкого УФАС России учитывает, что в данном конкретном случае отсутствует высокая степень общественной опасности совершенного административного правонарушения. Данное обстоятельство свидетельствует о том, что в действиях «<...>» отсутствует явное пренебрежительное отношение к исполнению своих обязанностей, у него не было прямого умысла на совершение правонарушения. При этом результатом действий должностного лица не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

С учетом изложенного, оценив обстоятельства дела в их совокупности, представленные объяснения «<...>» должностное лицо Липецкого УФАС России, исходя из характера нарушения и степени его общественной опасности, приходит к выводу о том, что совершенное должностным лицом - начальником управления технологическим присоединением АО «ЛГЭК» «<...>» административное правонарушение не создало существенной угрозы охраняемым общественным отношениям в сфере электроэнергетики, и не повлекло существенного нарушения интересов государства и прав лиц.

В связи с этим должностное лицо Липецкого УФАС России считает возможным квалифицировать допущенное административное правонарушение как малозначительное.

Руководствуясь статьями 2.9, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 167-А-15, возбужденному в отношении должностного лица - начальника управления технологическим присоединением АО «ЛГЭК» «<...>» (на момент совершения правонарушения), прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ объявить «<...>» за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за нарушение которой предусмотрена ч.2 ст.14.31 КоАП РФ, устное

замечание.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.