ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

«15» апреля 2021 года **№ 039/04/9.21-297/2021** **г. Калининград**

Резолютивная часть объявлена **«14» апреля 2021 года.**

В полном объёме постановление изготовлено **«15» апреля 2021 года.**

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Управление) Б, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 039/04/9.21-297/2021, возбужденного по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении

Акционерного общества «Янтарьэнерго»

(236022, г. Калининград, ул. Театральная, 34; ИНН 3903007130; ОГРН 1023900764832)

при участии

от лица, в отношении которого ведётся производство: М, по доверенности № 300-20 от 01.01.2021,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступило обращение по факту незаключения акционерным обществом «Янтарьэнерго» (далее – Общество) договора о технологическом присоединении.

Защитник вину Общества в совершении предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ правонарушения не признала, считает, что в действиях Общества отсутствует событие нарушения; представила письменные пояснения.

Заслушав защитника Общества, изучив протокол об административном правонарушении, нахожу вину Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

В соответствии со статьёй 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со статьёй 21 Закона об электроэнергетике постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 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 № 861).

В соответствии с пунктом 8 Правил № 861 для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка заявителя, с учетом

условий, установленных пунктом 8(1) настоящих Правил. Заявка направляется по формам согласно приложениям № 4-7 любым способом ее подачи (очно, почтой или с использованием официального сайта сетевой организации).

Согласно пункту 8(5) Правил № 861, в случае технологического присоединения энергопринимающих устройств, относящихся к имуществу общего пользования, расположенному в границах территории садоводства или огородничества, а также энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, осуществляющим ведение садоводства или огородничества на земельных участках, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, или иным правообладателям объектов недвижимости, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, заявка на технологическое присоединение этих энергопринимающих устройств подается в сетевую организацию садоводческим или огородническим некоммерческим товариществом (при наличии).

При этом садоводческое или огородническое некоммерческое товарищество не вправе отказаться от подачи в сетевую организацию заявки на технологическое присоединение принадлежащих указанным лицам энергопринимающих устройств, а также препятствовать сетевой организации в осуществлении технологического присоединения таких энергопринимающих устройств и требовать за это плату.

Технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, осуществляющим ведение садоводства или огородничества на земельных участках, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, и иным правообладателям объектов недвижимости, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, осуществляется к сетям сетевой организации непосредственно или с использованием имущества общего пользования садоводческого или огороднического некоммерческого товарищества.

Заявитель относится к категории потребителей, указанных в пункте 14 Правил № 861, а именно – физических лиц, подающих заявку в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно.

В случае принятия заявки, согласно пункту 105 Правил № 861, в отношении заявителей, указанных в пунктах 12(1), 13(2)-13(5) и 14 настоящих Правил, сетевая организация в течение 10 рабочих дней со дня поступления заявки размещает на своем официальном сайте или ином официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», определяемом Правительством Российской Федерации, в отдельном разделе (далее – личный кабинет потребителя) перечень предусмотренных настоящим пунктом документов.

В случае отсутствия у заявителя личного кабинета потребителя сетевая организация обязана его зарегистрировать и сообщить заявителю порядок доступа к личному кабинету потребителя, включая получение первоначального доступа к личному кабинету, регистрацию и авторизацию потребителя, определяемый в соответствии с едиными стандартами качества обслуживания сетевыми организациями потребителей услуг сетевых организаций, утвержденными федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере топливно-энергетического комплекса.

В отношении заявителей, указанных в пунктах 12(1), 13(2)-13(5) и 14 настоящих Правил, сетевая организация в офисах очного обслуживания потребителей обязана обеспечить доступ к личному кабинету потребителя на безвозмездной основе.

Из материалов дела следует, что Заявитель обратилась в ТСН «Прибрежное» (далее – Товарищество) для подачи заявки Обществу на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, расположенных на земельном участке с КН <номер>, расположенному по адресу: <адрес>.

Товарищество в соответствии с пунктом 8(5) Правил № 861 Обществу направило сопроводительное письмо (исх. № 3 от 18.02.2021) с приложенной заявкой на технологическое присоединение, а также правоустанавливающими документами на земельный участок в интересах заявителя, а также указало на то, что земельный участок заявителя расположен в границах Товарищества.

Заявка, согласно ответу Общества, зарегистрирована за № ЯЭ/ООД/1262 от 24.02.2021.

Согласно уставу, Товарищество является некоммерческой организацией, объединяющей собственников недвижимости (земельных участков для ведения садоводства, дачного хозяйства, дачных домов).

При этом в силу пункта 1.1 Устава, товарищество располагается по адресу: Калининградская обл., Гурьевский р-н, ДНП «Балтийская деревня». Данный адрес определён таким образом в том числе и в Публичной кадастровой карте.

Законом не предусмотрено условий, исключающих наличие более одного садового товарищества в пределах одной территории. При этом пункт 8(5) Правил № 861 указывает на обязанность направления заявки в сетевую организацию через садовое некоммерческое товарищество, в границах которого расположен участок заявителя.

Границы ДНП «Балтийская деревня» и Товарищества совпадают. Заявитель, таким образом, вправе обратиться в то из товариществ, к которому относится его земельный участок.

Согласно правовой позиции ФАС России, изложенной в письме № ИА/56450/20 от 03.07.2020, при ведении садоводства или огородничества гражданами на садовых или огородных земельных участках с созданием некоммерческих товариществ в случае технологического присоединения энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, осуществляющим ведение садоводства или огородничества на земельных участках, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, а также энергопринимающих устройств принадлежащих правообладателям объектов недвижимости, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, заявка на технологическое присоединение этих энергопринимающих устройств заполняется гражданами, либо правообладателями объектов недвижимости, но подается сопроводительным письмом некоммерческого товарищества, при этом договор о технологическом присоединении заключается между сетевой организацией и собственником энергопринимающих устройств.

При этом Товарищество только направляет заявку в силу пункта 8(5) Правил № 861, договор в соответствии с пунктами 15, 103 заключается с заявителем – физическим лицом, указанным в пункте 14 Правил № 861.

Сетевая организация заключает договор технологического присоединения с лицом, в интересах которого садовое или огородническое некоммерческое товарищество направляло заявку на технологическое присоединение.

Пункт 8(5) Правил № 861 содержит указание на способ подачи заявки, а не на порядок заключения договора лицом, которое имеет намерение и право присоединить принадлежащее ему энергопринимающее устройство и заключить публичный договор (постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 03.09.2020 по делу №

А32-57609/2019).

Правила № 861 и законодательство не обязывают садовые товарищества заключать самостоятельные договоры о технологическом присоединении, и заключение договоров с такими товариществами зависит исключительно от их воли к заключению договора.

Кроме того, в апелляционном определении Апелляционной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 14.01.2020 № АПЛ19-478 указано, что положения пункта 8(5) Правил № 861 не устанавливают ограничений для граждан, осуществляющих ведение садоводства или огородничества на земельных участках, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, при технологическом присоединении энергопринимающих устройств, принадлежащих этим гражданам, и не ставят их в зависимость от садоводческого или огороднического некоммерческого товарищества.

Некоммерческое товарищество выступает в качестве единого субъекта в вопросах взаимодействия с организациями, осуществляющими снабжение электрической энергией как членов товарищества, так и лиц, занимающихся садоводством или огородничеством на садовых или огородных земельных участках, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, без участия в товариществе.

Верховный суд Российской Федерации также отмечает, что установленная пунктом 8(5) Правил процедура подачи заявки на технологическое присоединение к электрическим сетям некоммерческим товариществом не может рассматриваться как ограничивающая свободу договора и права потребителя, владеющего энергопринимающими устройствами, на их использование, поскольку она согласуется с нормами Закона о ведении гражданами садоводства и огородничества, определяющего особенности гражданско-правового положения некоммерческих организаций, создаваемых гражданами для ведения садоводства и огородничества в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Кроме того, в материалы дела представлена оферта договора № 1591/03/16 с ТСН «Прибрежное», который заключен не был; при этом участок заявителя был ранее запланирован к технологическому присоединению.

В силу пункта 15 Правил № 861, сетевая организация в течение 3 рабочих дней рассматривает заявку, а также приложенные к ней документы и сведения и проверяет их на соответствие требованиям, указанным в пунктах 9, 10 и 12-14 настоящих Правил. При отсутствии сведений и документов, указанных в пунктах 9, 10 и 12-14 настоящих Правил, сетевая организация не позднее 3 рабочих дней со дня получения заявки направляет заявителю уведомление, содержащее указание на сведения (документы), которые в соответствии с настоящими Правилами должны быть представлены заявителем в дополнение к представленным сведениям (документам), а также указание на необходимость их представления в течение 20 рабочих дней со дня получения указанного уведомления. При этом сетевая организация приостанавливает рассмотрение заявки до получения недостающих сведений и документов.

В случае непредставления заявителем недостающих документов и сведений в течение 20 рабочих дней со дня получения указанного уведомления сетевая организация аннулирует заявку и уведомляет об этом заявителя в течение 3 рабочих дней со дня принятия решения об аннулировании заявки. После получения недостающих сведений от заявителя сетевая организация рассматривает заявку и направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия (как неотъемлемое приложение к договору) в сроки, предусмотренные настоящим пунктом для соответствующей категории заявителя, исчисляемые со дня представления заявителем недостающих сведений.

Соответственно, в течение 3 рабочих дней сетевая организация должна принять решение о принятии или об аннулировании заявки, или направить заявителю уведомление о необходимости представления дополнительных документов в течение 20 рабочих дней.

Правила № 861 предусматривают подачу заявки через садовые некоммерческие товарищества для технологического присоединения гражданина и заключения договора с сетевой организацией, и не указывают на обязанность гражданина обращаться в такое товарищество для инициирования заключения дополнительного соглашения между товариществом и сетевой организацией. При этом Правила № 861 указывают на то, что садовое некоммерческое товарищество не вправе отказаться от подачи заявки на технологическое присоединение, и не указывают на обязанность такого товарищества на внесение изменений в имеющийся договор по требованию заявителя.

Некоммерческое товарищество не вправе отказать в подаче заявки на технологическое присоединение.

В случае обращения заявителя в некоммерческое товарищество за урегулированием договорных отношений между ним и сетевой организацией, у некоммерческого товарищества отсутствует законная обязанность по заключению дополнительного соглашения к договору о технологическом присоединении, заключённому им как самостоятельным субъектом гражданских правоотношений.

Некоммерческое товарищество действует исходя только из тех прямых обязанностей, которыми оно наделено в пределах его участия в административных правоотношениях, урегулированных Правилами № 861.

Из ответа Общества № ЯЭ/19/993 от 26.02.2021 не следует, что Обществом принято решение по результатам рассмотрения, которое должно быть принято в соответствии с пунктом 15 Правил № 861 – о заключении договора о технологическом присоединении, необходимости в предоставлении заявителем дополнительных документов, или аннулирование.

Общество при этом не указывает на законные причины, по которым заявка не может быть принята или аннулирована.

Из данного Обществом заявителю ответа следует, что Общество уклоняется от обязанности по рассмотрению заявки и принятия решения по результатам её рассмотрения в соответствии с пунктом 8(5) Правил № 861, возлагая на заявителя обязанность по самостоятельному решению вопроса о технологическом присоединении опосредовано с третьими лицами.

Доказательств отсутствия возможности выполнить перечисленные мероприятия и подтверждающих, что Обществом предпринимались все возможные и необходимые меры для исполнения требований и условий Договора в предусмотренные Правилам № 861 сроки, в материалы дела не представлено.

Довод о направлении заявки С непосредственно в нарушение порядка, установленного пунктом 8(5) отклоняется ввиду того, что Общество направило ответ на обращение Товарищества как С, так и председателю правления Товарищества, указав также адрес электронной почты Товарищества, что свидетельствует о явном несоответствии заявленного защитником Общества фактическим материалам дела. Общество, указывая Товарищество в ответе, имело понимание о том, что заявка была направлена Товариществом, а не лично заявителем.

Также подлежит отклонению ссылка защитника на определение Верховного суда Российской Федерации от 29.06.2020 № 303-ЭС20-8442, поскольку изложенная судом позиция описывает отличные от установленных по настоящему делу обстоятельства; в ином случае, описанном в определении, заявитель, чей земельный участок расположен в границах некоммерческого товарищества, обратился напрямую в сетевую организацию, что послужило правомерным основанием для аннулирования заявки.

Роль сетевой организации при осуществлении возложенной на нее обязанности по осуществлению технологического присоединения энергопринимающих устройств Заявителя предполагает ее активное поведение во взаимодействие как с обратившимся к нему лицом, так и иными хозяйствующими субъектами, тем самым обеспечивая права такого лица в установленном законодательством порядке и сроки.

Именно бездействие Общества привело к нарушению пункта 15 Правил № 861 и ущемлению прав и интересов Заявителя.

В соответствии с Приложением № 1 к постановлению Федеральной энергетической комиссии от 19.12.1997 № 127/8 «Об утверждении перечня субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, включаемых в Реестр по разделу I «Услуги по передаче электрической и тепловой энергии» АО «Янтарьэнерго» включено в Реестр субъектов естественных монополий по разделу I «Услуги по передаче электрической и тепловой энергии». Решением Правления энергетической комиссии Калининградской области от 24.02.2000 № 11-1/00 АО «Янтарьэнерго» включено в реестр энергоснабжающих организаций Калининградской области, осуществляющих услуги по передаче и распределению электрической энергии (регистрационный номер 3.1).

Согласно пункту 3.2 Устава АО «Янтарьэнерго», к основным видам деятельности Общества помимо оказания услуг по передаче электрической энергии относятся услуги по технологическому присоединению энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям и прочие виды деятельности.

Частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение субъектом естественной монополии установленного порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям, влекущая наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 2 статьи 9.21 КоАП РФ, повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от шестисот тысяч до одного миллиона рублей.

Повторность нарушения положений статьи 9.21 КоАП РФ Обществом Правил № 861 подтверждена вступившими в законную силу актами Тринадцатого Арбитражного апелляционного суда и Арбитражного суда Калининградской области по делам №№ А21-15833/2019, А21-15836/2019, А21-16093/2019, А21-16139/2019, А21-690/2020, А21-1452/2020, А21-1453/2020, А21-2809/2020, А21-2810/2020, А21-4571/2020, А21-4858/2020, А21-5893/2020, А21-7355/2020, А21-7863/2020.

Таким образом, в действиях АО «Янтарьэнерго», выразившихся в нерассмотрении заявки Заявителя и непринятия по результатам рассмотрения решения в нарушение пункта 6, 15 Правил № 861, усматриваются признаки совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Калининград, ул. Театральная, д. 34.

Время совершения административного правонарушения: 26.02.2021.

Исключительных обстоятельств, предусмотренных статьёй 4.1 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Согласно статьи 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности. Малозначительность правонарушения может иметь место лишь при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица, привлеченного к административной ответственности, к исполнению своих обязанностей.

Сетевая организация обязана соблюдать единые стандарты качества обслуживания сетевыми организациями потребителей услуг сетевых организаций, утверждаемые федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере топливно-энергетического комплекса, в отношении лица, обратившегося к ней с целью осуществления технологического присоединения энергопринимающих устройств.

Результатом бездействия Общества явились негативный результат взаимодействия заявителя и Общества, недостижение целей своевременного технологического присоединения в рамках отношений, требующих от сетевой организации оперативности и содействия потребителю в реализации охраняемых законом интересов.

Общество включено в реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг – услуги по передаче электрической энергии, и является субъектом правонарушения, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ. Имея возможность для соблюдения установленных законом требований по проведению мероприятий по технологическому присоединению, общество не приняло необходимые меры по соблюдению своей публично-правовой обязанности. О пренебрежительном отношении общества к исполнению обязанностей свидетельствует повторность привлечения к административной ответственности, в связи с чем основания для признания правонарушения малозначительным и снижения штрафа ниже низшего предела, определенного санкцией части 2 статьи 9.21 КоАП РФ, не усматриваются.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 9.21, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя

ПОСТАНОВИЛА:

Признать **АО «Янтарьэнерго» виновным** в совершении предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ административного правонарушения.

Назначить **АО «Янтарьэнерго»** наказание в виде административного штрафа в размере **1 000 000** (один миллион) рублей.

В соответствии со статьёй 29.13 КоАП РФ внести **АО «Янтарьэнерго»** представление об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения.

Заместитель руководителя Б

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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.

На основании 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.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

Документы, подтверждающие оплату штрафа необходимо представить нарочно, посредством почтовой связи, факсом или по электронной почте по адресу: to39@fas.gov.ru. В назначении платежа необходимо указывать номер оплачиваемого постановления о наложении штрафа. В случае невозможности идентификации платежа или при отсутствии сведений о своевременной оплате штрафа, Калининградское УФАС России будет обязано передать постановление о наложении штрафа для принудительного исполнения.